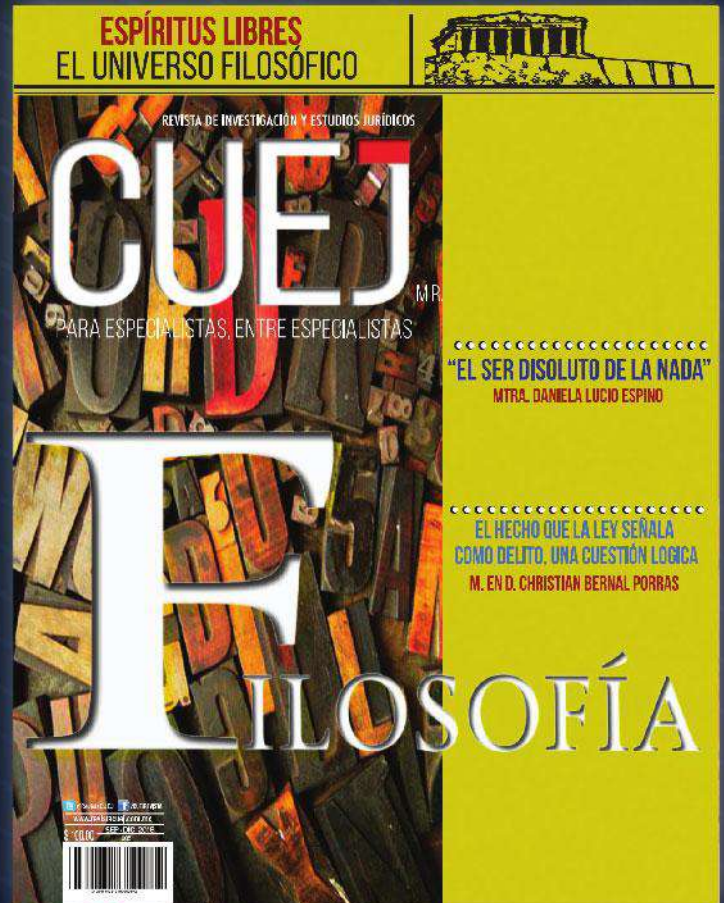


una EDICIÓN



DOS revistas

DR. DANTE J. CISNEROS GARCÍA

AGENCIA ADUANAL, AGENTE ADUANAL Y REPRESENTANTE ADUANAL

DERECHO ADUANAL

REVISTA DE INVESTIGACIÓN Y ESTUDIOS JURÍDICOS

CUEJ

M.R.

PARA ESPECIALISTAS, ENTRE ESPECIALISTAS

PERITO MÉDICO TÉCNICO

DR. ANTIPATRO ALEMAN RADILLA

INCONSTITUCIONALIDAD DEL ARTÍCULO 167 DE LA LEY ADUANERA

DR. JUAN RABINDRANA CISNEROS GARCÍA



ESTRATEGIAS DE REVINCULACIÓN DESPUÉS DE UNA SITUACIÓN DE ALIENACIÓN PARENTAL

PSICÓLOGA GABRIELA DEL
CARMEN GAY MAYORAL

@RevistaCUEJ /CUEJREVISTA

www.revistacuej.com.mx

\$ 100.00

SEP - DIC 2018

008



042616112313103600102



ABOGADOS CON MÁS
DE 30 AÑOS
DE EXPERIENCIA

Tel: 56451152
Cel: 5554123443 y 5566739956

ÁREAS DE PRÁCTICA



DERECHO PENAL

- Delitos contra las personas y sus bienes.
- Delitos contra la libertad.
- Delitos derivados de negligencia profesional.
- Delitos derivados de accidentes de tránsito.
- Formulación de denuncias y querellas.
- Coadyuvancia en Carpetas de Averiguación y actas especiales.
- Especialistas en Juicios Orales



DERECHO CIVIL

- Acción reivindicatoria de la propiedad.
- Prescripción adquisitiva.
- Acciones rescisorias de contratos.
- Cumplimiento forzoso de las obligaciones contractuales.
- Juicio especial hipotecario.
- Pago y reclamaciones de daños y perjuicios.
- Elaboración de contratos.



PERICIALES

- Medicina legal (cardiología, medicina del trabajo, cirugía, urología, neurología, traumatología, ortopedia, pediatría, angiología y dictámenes en delitos sexuales.)
- Grafoscopia.
- Criminalística de campo.



DERECHO MERCANTIL

- Juicio ejecutivo y ordinario Mercantil (pagares, cheques y letras de cambio, etc.).
- Elaboración de contratos (compra-venta, mercantiles, deposito, consignación, suministro, comisión, préstamo, transporte.



DERECHO FAMILIAR

- Divorcios.
- Juicios sucesorios.
- Rectificación de actas.
- Pensión alimenticia.
- Juicios Orales.



VARIOS

- Trámites ante el Registro Civil.
- Trámites ante Notarías.
- Elaboración de contratos (compra venta, arrendamiento, laboral y/o mercantil).

CALLE CONTOY #97, LOMAS DE PADIERNA, TLALPAN, CDMX, C.P. 14200.

Licenciatura en Derecho

RVOE 20121990

Maestría en Derecho Fiscal y Administrativo

RVOE 20121644

Maestría en Sistema Acusatorio y Juicios Penales Orales

RVOE 20150061

Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior

RVOE 20150103
PRESENCIAL Y EN LÍNEA

Maestría en Derecho Civil y Familiar

RVOE 20181226

Maestría en Derecho Constitucional

RVOE 20150104

Doctorado en Derecho

RVOE 20130002

Doctorado en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior



Informes:

5575 - 9840
5672 - 2020
5243 - 0290
5998 - 8186

www.cuej.edu.mx

CONTENIDO

- 4 **Dr. Juan Rabindrana Cisneros García**
INCONSTITUCIONALIDAD DEL **ARTÍCULO 167** DE LA LEY ADUANERA
- 12 **Dr. Hadar Moreno Valdéz**
EL TURISMO COMO SECTOR ESTRATÉGICO Y DE **IMPULSO** AL COMERCIO EXTERIOR DE MÉXICO
- 18 **Lic. David Carlos Labastida Acosta**
LA IMPORTANCIA DE **LAS INSPECCIONES** EN ORIGEN PARA **CARGAS MARÍTIMAS**
- 22 **Dr. Enrique Wilbert Montaña Morales.**
LA REFORMA DE LA LEY ADUANERA DESDE LA PERSPECTIVA DE LOS DERECHOS HUMANOS
- 28 **Lic. Omar Josué Arechiga De Alba**
EL AGENTE **ADUANAL**
- 34 **Lic. Ofelia Ramírez Robles**
LA FIGURA DE LA **AGENCIA ADUANAL**
- 40 **Lic. Sandra Inés Calleja Cruz**
GENERACIÓN DE DODA EN PORTAL **SAT**
- 46 **Lic. Ricardo Pérez Lerma**
PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO EN **MATERIA ADUANERA PARA LA IMPORTACIÓN**
- 54 **Mtro. Balam Lammoglia**
CUENTA ADUANERA DE GARANTÍA
- 62 **Mtro. Zenén Miguel Cruz**
REQUISITOS DE COMERCIO EXTERIOR
- 66 **Lic. Everardo Sustaita Piceno**
ACUERDO DE **RECONOCIMIENTO MUTUO...** **MRA**
- 70 **Lic. Jesus Manuel Figueroa Romero**
TIPOLOGÍA DE ESQUEMA AGRESIVO DE **EVASIÓN FISCAL EN MÉXICO**
- 74 **Lic. Rafael Paul Rodríguez Martínez**
FUNCIONES DE LA **AGENCIA ADUANAL MODERNA**
- 78 **Lic. Francisco José Almanza Villarreal**
ZONA LIBRE PARA **LA FRONTERA NORTE DE MÉXICO**
- 80 **Lic. Arcelia Pérez Rangel**
REFORMAS A LA LEY **ADUANERA 2018**
- 84 **Lic. Carlos Alfaro Miranda**
EL TLCAN POST **ELECCIONES MEXICANAS**
- 90 **Lic. Alfredo Pérez Medina**
COMERCIO ELECTRÓNICO Y SU IMPACTO EN LA ADUANA MEXICANA
- 94 **Lic. José García Jaime**
PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO **EN MATERIA ADUANERA**
- 98 **Dr. Dante J. Cisneros García**
AGENCIA ADUANAL, AGENTE ADUANAL Y REPRESENTANTE ADUANAL
- 104 **Psicóloga Gabriela del Carmen Gay Mayoral**
ESTRATEGIAS DE REVINCULACIÓN **DESPUÉS DE UNA SITUACIÓN DE ALIENACIÓN PARENTAL**
- 110 **Dr. Antipatro Aleman Radilla**
PERITO MÉDICO TÉCNICO

DIRECTORIO

DIRECTOR GENERAL

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García

COORDINADORA

Mtra. Patricia Daniela Lucio Espino

DIRECTOR EDITORIAL

Dr. Dante Jehová Cisneros García

CONSEJO EDITORIAL

Dr. Hadar Moreno Valdéz

Dr. Miguel Ángel Granados Atlaco

Dr. Miguel Antonio Gutiérrez Güereca

Dr. Carlos Javier Verduzco Reina

Dra. Sara Esteban Cabrera

Mtro. Zenén Miguel Cruz

EDICIÓN Y ARTE

EDITORIA

Mtra. Patricia Daniela Lucio Espino

COORDINADORA DE ARTE

DISEÑO EDITORIAL Y GRÁFICO

Lic. Liliana Andrade Gutiérrez

CORRECTOR DE ESTILO

Mtro. Mahanaim Abraham López Rodríguez





MAESTRÍA EN
DERECHO ADUANERO
Y DERECHO DE **COMERCIO EXTERIOR**
PRESENCIAL Y EN LÍNEA

Campus Central | CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

Campus Baja California | Tijuana

(664) 200 2770
(664) 684 2303

www.cuej.edu.mx

EDITORIAL

“ El comercio es casi un arte;
es la forma inferior,
el primer grado del arte. ”

Con las reformas a la Ley Aduanera que fueron publicadas el pasado 25 de junio de 2018 el Derecho Aduanero se ha transformado y ha tenido que modificar algunas regulaciones e incluso algunas instituciones como por ejemplo la figura del agente aduanal y la agencia aduanal, por lo que la actualización de los especialistas es de suma importancia.

De igual forma el Derecho Aduanero se ve trastocado como consecuencia inmediata de la firma del nuevo TLCAN ahora denominado por algunos como USMCA, ya que las nuevas negociaciones que aún no son publicadas en su última versión, traerán como consecuencia la modificación de varias regulaciones nacionales, no sólo en materia aduanera, sino en varias ramas del derecho.

Es por ello que, CUEJ la revista para especialistas, entre especialistas, pone a disposición de nuestros lectores este octavo número que proporciona diversos e interesantes análisis en la materia aduanera con la finalidad de que nuestros especialistas lectores puedan actualizarse en este camino del saber jurídico; octavo número con el que termina nuestro ciclo de las letras en este 2018.

Por lo que queda decir: FELICES FIESTAS QUERIDOS LECTORES, NOS VEMOS EL PRÓXIMO AÑO EN ESTE ANDAR INTERMINABLE DE LETRAS...

MTRA. DANIELA LUCIO ESPINO
LA EDITORA

Profesor de la Facultad de Derecho de la UNAM de las materias "Derecho Procesal Fiscal" y "Derecho Aduanero", profesor del CUEJ de las materias "Derecho Aduanero", "Procedimientos Administrativos en Materia Aduanera", "Medios de Defensa en Materia de Comercio Exterior y Aduanera", "Juicio de Amparo en Materia Fiscal y Aduanera", "Procedimientos administrativos y el Juicio Contencioso Administrativo Federal", "Contencioso Administrativo y sus procedimientos", "Amparo en Derecho Público", "Amparo Directo e Indirecto" y "Derecho Civil, Familia"; fue profesor en la Universidad Motolinía y en la UNITEC, Doctor en Derecho por el Instituto de Desarrollo Jurídico, Licenciado y Maestro en Derecho por la Facultad de Derecho de la UNAM. Autor de los libros Procesos y Procedimientos Fiscales y Aduaneros (Editorial CUEJ 2011), Manual Práctico de Amparo Indirecto vs Embargo de Mercancías (Editorial CENCOMEX 2017), Derecho Aduanero Mexicano (Editorial Porrúa 2017), y Derecho Procesal Fiscal y Aduanero (TAX Editores 2018); Abogado Litigante en materia fiscal y aduanera. Reconocido por la revista Estrategia Aduanera como uno de los "Principales Asesores de Comercio Exterior" en los años 2015, 2016 y 2017. Miembro de número de la Academia Internacional de Derecho Aduanero y del Claustro de Doctores en Derecho de la Facultad de Derecho de la UNAM. Ha realizado diversas conferencias tanto a nivel nacional como internacional (Chile e Italia). En 2017 recibió reconocimiento por su trayectoria académica en el marco de la celebración del "día del abogado" en el Tribunal Superior de Justicia de la Ciudad de México. Ha participado en diferentes programas de radio y televisión con el tema "Interferencia y Alienación Parental". Es Rector del Centro Universitario de Estudios Jurídicos.

DR. JUAN RABINDRANA CISNEROS GARCÍA

En el mes de mayo de 2018 se publicaron, en el Semanario Judicial de la Federación, 3 tesis aisladas emitidas por el Primer Tribunal Colegiado en Materia Administrativa del Cuarto Circuito (Nuevo León), en donde se indica que el artículo 167 de la Ley Aduanera que regula el plazo



INCONSTITUCIONALIDAD DEL ARTÍCULO 167 DE LA LEY ADUANERA

(PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO
DE CANCELACIÓN DE PATENTE DE
AGENTE ADUANAL)

máximo de 2 años para que las autoridades notifiquen el acuerdo de inicio del procedimiento administrativo de cancelación de patente de agente aduanal es inconstitucional. El artículo indicado señala:

“ARTÍCULO 167 (...)”

Cuando se trate de las causas de suspensión diversas de las señaladas en las fracciones I y V del artículo 164 de esta Ley, o de las relativas a la cancelación o extinción de la patente, la autoridad aduanera competente contará con un plazo de dos años posteriores a la fecha de conocimiento de la realización de los hechos u omisiones que las configuren para darlos a conocer en forma circunstanciada al agente aduanal y le concederá un plazo de diez días hábiles contados a partir de la fecha en que surta efectos la notificación del acta de inicio del procedimiento de suspensión, cancelación o extinción de patente para que exprese lo que a su derecho convenga y ofrezca pruebas. Por ningún motivo la autoridad podrá iniciar un procedimiento de los señalados en este párrafo cuando los hechos que constituyan alguna de las causales de suspensión, cancelación o extinción del derecho a ejercer la patente hayan ocurrido con más de cinco años de antigüedad, a menos que la conducta infractora del agente aduanal, por su naturaleza, no sea instantánea y se prolongue en el tiempo, caso en el cual los cinco años se computarán a partir de que dicha conducta haya cesado.”

Este precepto legal se declaró inconstitucional por tres situaciones: a) porque viola el principio de seguridad jurídica y el principio de inmediatez, b) porque vulnera el principio de progresividad de los derechos humanos y c) porque se viola el derecho a la tutela jurisdiccional efectiva y la expeditez.

En la primera tesis, IV.1o.A.81 A (10a.) con el número de registro 2016801, se indica que el plazo de 2 años que tiene la autoridad para dar a conocer los hechos u omisiones que actualizan la causa de cancelación de la patente es excesivo y arbitrario, por lo que se violenta la garantía de

seguridad jurídica y en principio de inmediatez que rige en la materia aduanera.

AGENTE ADUANAL. EL ARTÍCULO 167, PÁRRAFO TERCERO, DE LA LEY ADUANERA, VIGENTE A PARTIR DEL 10 DE DICIEMBRE DE 2013, AL OTORGAR A LA AUTORIDAD UN PLAZO DE DOS AÑOS PARA DARLE A CONOCER LOS HECHOS U OMISIONES QUE CONFIGUREN LA CANCELACIÓN DE SU PATENTE VIOLA EL PRINCIPIO DE INMEDIATEZ INMERSO EN EL DERECHO A LA SEGURIDAD JURÍDICA, PREVISTO EN EL ARTÍCULO 16 DE LA CONSTITUCIÓN FEDERAL.

La Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, al resolver la contradicción de tesis 195/2012, determinó que el artículo 167, párrafo tercero, de la Ley Aduanera, vigente en 2009, que establecía que la autoridad que conociera de los hechos u omisiones que configuraran las causas de suspensión o de cancelación de una patente de agente aduanal, de conformidad con el principio de inmediatez, debía darlos a conocer circunstanciadamente al afectado en cuanto los advirtiera. Ahora bien, el mismo precepto, vigente a partir del 10 de diciembre de 2013, al establecer que la autoridad aduanera cuenta con un plazo de dos años posteriores a la fecha de conocimiento de la realización de los hechos u omisiones que configuren la cancelación de la patente para darlos a conocer en forma circunstanciada al agente aduanal, viola el principio de inmediatez inmerso en el derecho a la seguridad jurídica previsto en el artículo 16 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos pues, como lo determinó la Segunda Sala, la autoridad debe actuar



“de inmediato”, de ahí que al otorgársele hasta dos años para iniciar el procedimiento sancionador sea incuestionable que se trata de un plazo excesivo y arbitrario. Así, en respeto al principio mencionado, la autoridad aduanera, una vez que se entere de los hechos u omisiones en contra del agente aduanal, debe actuar enseguida y dárselos a conocer en forma circunstanciada.

En la segunda tesis aislada, IV.1o.A.82 A (10a.), visible con número de registro 2016802, se indica que el citado artículo 167 de la Ley Aduanera es violatorio del artículo 1º constitucional en razón de violar el principio de progresividad de los derechos humanos. Lo anterior debido a que la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación ya había establecido que el acta de inicio de procedimiento debería de notificarse “de inmediato”, por lo que al otorgar un plazo de 2 años a la autoridad para iniciar facultades riñe con el principio de inmediatez que ya había “otorgado en favor de los agentes aduanales” la citada Segunda Sala.

AGENTE ADUANAL. EL ARTÍCULO 167, PÁRRAFO TERCERO, DE LA LEY ADUANERA, VIGENTE A PARTIR DEL 10 DE DICIEMBRE DE 2013, AL OTORGAR A LA AUTORIDAD UN PLAZO DE DOS AÑOS PARA DARLE A CONOCER LOS HECHOS U OMISIONES QUE CONFIGUREN LA CANCELACIÓN DE SU PATENTE VIOLA EL PRINCIPIO DE PROGRESIVIDAD PREVISTO EN EL ARTÍCULO 10. DE LA CONSTITUCIÓN FEDERAL.

El artículo 1o., antepenúltimo párrafo, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos establece que todas las autoridades, en el ámbito de sus competencias, tienen la obligación de promover, respetar, proteger y garantizar los derechos humanos de conformidad con los principios de universalidad, interdependencia, indivisibilidad y progresividad. En relación con este último, la Primera Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, al resolver el amparo en revisión

306/2016, en sesión de 8 de marzo de 2017, estableció que dicho principio, en términos generales, ordena ampliar el alcance y la protección de los derechos humanos en la mayor medida posible hasta lograr su plena efectividad, de acuerdo con las circunstancias fácticas y jurídicas. Con base en ello se concluye que el artículo 167, párrafo tercero, de la Ley Aduanera, vigente a partir del 10 de diciembre de 2013, al disponer que la autoridad aduanera cuenta con un plazo de dos años posteriores a la fecha de conocimiento de la realización de los hechos u omisiones que configuren la cancelación de la patente para darlos a conocer en forma circunstanciada al agente aduanal, no tiene como finalidad esencial incrementar el grado de tutela de un derecho humano, pues ni de su lectura ni de la exposición de motivos se advierte así, ya que el legislador no dio explicación alguna, tampoco generó un equilibrio entre derechos fundamentales, simplemente desconoció el principio de inmediatez otorgado en favor de los agentes aduanales que la Segunda Sala del propio Máximo Tribunal, al examinar el artículo 167, párrafo tercero, de la Ley Aduanera, vigente en 2009, les con-

cedió pues, se insiste, no se advierten las razones por las cuáles consideró fijar un plazo de dos años y no informarle los hechos u omisiones “de inmediato”. Por tanto, el precepto 167, párrafo tercero, citado, viola el principio de progresividad, pues correspondía al legislador justificar el aumento del plazo para que la autoridad diera a conocer los hechos u omisiones encontradas a un agente aduanal; circunstancia que no aconteció, con lo cual se disminuyó el nivel de protección de una justicia pronta y expedita a favor del gobernado, previamente reconocida por el Alto Tribunal.

En la tercera tesis aislada se indica que el plazo de 2 años que se contiene en el artículo 167 de la Ley Aduanera es contrario a los principios de “acceso a la tutela jurisdiccional efectiva” y de “expeditez”, lo anterior ya que considera que dicho plazo es excesivo, no es razonable, ni objetivo; además de que dicha tardanza causa inseguridad jurídica en el agente aduanal, pues crea incertidumbre y “provoca que no se disfrute o goce el derecho a acceder de inmediato a los órganos de justicia porque no les permite ser informados en el más breve plazo de la naturaleza y de la causa de la acusación formulada contra ellos, lo cual constituye una violación a los principios de acceso a la tutela jurisdiccional efectiva y de expeditez”.

Época: Décima Época
Registro: 2016803
Instancia: Tribunales Colegiados de Circuito
Tipo de Tesis: Aislada
Fuente: Gaceta del Semanario Judicial de la Federación
Libro 54, mayo de 2018, tomo III
Materia(s): Constitucional
Tesis: IV.Io.A.83 A (10a.)
Página: 2405

AGENTE ADUANAL. EL ARTÍCULO 167, PÁRRAFO TERCERO, DE LA LEY ADUANERA, VIGENTE A PARTIR DEL 10 DE DICIEMBRE DE 2013, AL OTORGAR A LA



AUTORIDAD UN PLAZO DE DOS AÑOS PARA DARLE A CONOCER LOS HECHOS U OMISIONES QUE CONFIGUREN LA CANCELACIÓN DE SU PATENTE VIOLA LOS PRINCIPIOS DE ACCESO A LA TUTELA JURISDICCIONAL EFECTIVA Y DE EXPEDITEZ.

El segundo párrafo del artículo 17 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos establece el derecho a la tutela jurisdiccional efectiva, que la Primera Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, al resolver el amparo directo en revisión 1670/2003, definió como el derecho público subjetivo que toda persona tiene, dentro de los plazos y términos que fijen las leyes, para acceder de manera expedita a tribunales independientes e imparciales, a plantear una pretensión o defenderse de ella, con el fin de que mediante un proceso en el que se respeten ciertas formalidades, se decida sobre la pretensión o la defensa y, en su caso, se ejecute esa decisión. La misma Primera Sala, al resolver el amparo en revisión 416/2005, indicó que, por lo que respecta a los actos legislativos, la justicia pronta se garantiza cuando el legislador establece en las leyes plazos generales, razonables y objetivos, a los cuales tienen que sujetarse tanto la autoridad como las partes en los procesos jurisdiccionales. A su vez, los artículos 8, 25, numerales 1 y 2, inciso b), de la Convención Americana sobre Derechos Humanos y 14, numeral 3, inciso a), del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, reconocen el derecho de todo acusado de ser informado en el más breve plazo de cualquier denuncia formulada en su contra, de gozar del tiempo y de las facilidades necesarias para la preparación de su defensa. Con base en el marco normativo constitucional e internacional expuesto se estima que la sola circunstancia de que el artículo 167, párrafo tercero, de la

Ley Aduanera, vigente a partir del 10 de diciembre de 2013, faculte a la autoridad administrativa para que tenga un término tan amplio e injustificado de dos años para ejercer acciones encaminadas a cancelar la patente de los agentes aduanales provoca que no se disfrute o goce el derecho a acceder de inmediato a los órganos de justicia, porque no les permite ser informados en el más breve plazo de la naturaleza y de la causa de la acusación formulada contra ellos, lo cual constituye una violación a los principios de acceso a la tutela jurisdiccional efectiva y de expeditez. Más aún, ocasiona incertidumbre e inseguridad jurídica en los agentes aduanales al no obtener con prontitud la decisión de la autoridad administrativa respecto a su situación jurídica.

PRIMER TRIBUNAL COLEGIADO EN MATERIA ADMINISTRATIVA DEL CUARTO CIRCUITO.

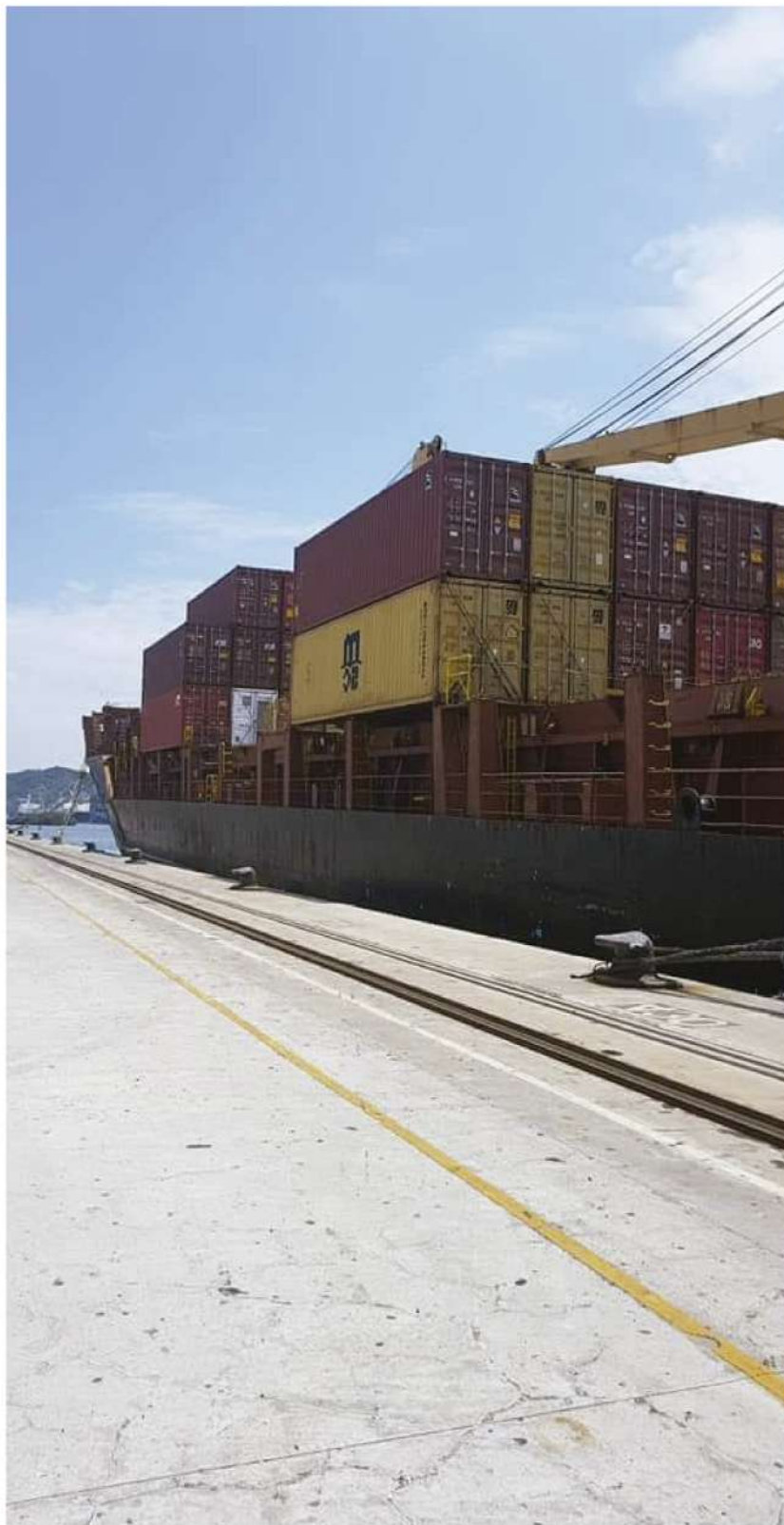
Amparo directo 454/2016. Miguel Ángel Huerta Rodríguez. 30 de noviembre de 2017. Unanimidad de votos. Ponente: Sergio Javier Coss Ramos. Secretario: Noel Israel Loera Ruelas.

Desde el inicio de la vigencia de la Ley Aduanera (1996) se ha considerado que la autoridad aduanera cuenta con un plazo de 5 años para dar inicio a un procedimiento de cancelación de la patente de agente aduanal. Muchos agentes aduanales atacaron, a lo largo de estos años, la violación a la garantía de seguridad jurídica, hasta que dicho precepto fue declarado inconstitucional por un Tribunal Colegiado y, posteriormente, la Segunda Sala salvó el problema de constitucionalidad estableciendo la figura de la "inmediatez", que también ya había sido establecido para el Procedimiento Administrativo en Materia Aduanera (PAMA).

Considero positivas y correctas las tesis aisladas antes transcritas ya que en plazo de 2 años sí es excesivo y deja al arbitrio de la autoridad el escoger a su capricho cuándo iniciar un acuerdo de inicio de PAACPAA. Es un claro ejemplo de la progresividad de los derechos humanos y de estudio de la materia aduanera. Felicito al Primer Tribunal Colegiado en Materia Administrativa del Cuarto Circuito (con sede en Nuevo León) por estas valiosas resoluciones.

CONCLUSIÓN

El artículo 167 de la Ley Aduanera (vigente a partir del 10 de diciembre de 2013) que otorga a la autoridad aduanera un plazo de 2 años para notificar al agente aduanal el acuerdo de inicio de procedimiento administrativo de cancelación de patente de agente aduanal (PACPAA) es inconstitucional ya que resulta violatorio: a) de la garantía de seguridad jurídica e inmediatez, b) de la progresividad de los derechos humanos y c) de los principios de “acceso a la tutela jurisdiccional efectiva” y de “expeditéz”. En este sentido, estoy de acuerdo con estas tesis aisladas y esperamos que el Poder Judicial de la Federación asuma estos criterios para declarar inconstitucional el citado precepto de la Ley Aduanera, lo que sin duda ayudará a respetar y garantizar los derechos humanos de los ciudadanos de la República Mexicana.



DOCTORADO EN
DERECHO ADUANERO Y
DERECHO DE **COMERCIO EXTERIOR**

Campus Central | CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

Campus Baja California | Tijuana

(664) 200 2770
(664) 684 2303

www.cuej.edu.mx

ESPECIALIDAD EN TRÁFICO DE MERCANCÍAS, Y TRAMITACIÓN ADUANAL

RVOE 18FT234

ecex
ESCUELA DE COMERCIO EXTERIOR Y ADUANAS

Informes:

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

Licenciado, Maestro y Doctor en Derecho por la Universidad Nacional Autónoma de México, todas ellas con Mención Honorífica; Doctor Honoris Causa del Centro Universitario de Estudios Jurídicos; Certificación en Control de Exportaciones expedida por el Centro Internacional de Comercio Exterior de la Universidad de Georgia de los Estados Unidos de América; Certificación en Exportaciones otorgada por el Departamento de Comercio de los Estados Unidos de América; obtuvo la Certificación en Análisis de Riesgos por parte del Departamento de Energía de los Estados Unidos de América. Actualmente es Director en Comercio Exterior y Fiscal en la firma Servicios Integrales de Comercio Exterior, Fiscal y Penal; Fue Director de Amparos en la Secretaría de Hacienda y Crédito Público; trabajó como Director de Normatividad en la Secretaría de Gobernación; fue Subdirector en la Secretaría de Economía; fungió como Subadministrador en la Administración General de Aduanas del Servicio de Administración Tributaria. Es catedrático de la Facultad de Derecho de la UNAM; en la Escuela Superior de Comercio Internacional; en la Universidad Latina y en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Ha publicado más de doce libros, entre los que destacan: Praxis Aduanera; Materia Aduanera; Las Prácticas Desleales de Comercio Internacional y Salvaguardias en México y, ha sido designado entre los mejores asesores de Comercio Exterior por la Revista Estrategia Aduanera del 2015 al 2018.



DR. HADAR MORENO VALDÉZ

EL TURISMO COMO SECTOR ESTRATÉGICO Y DE IMPULSO AL COMERCIO EXTERIOR DE MÉXICO

1. ASPECTOS GENERALES DEL TURISMO

De acuerdo con lo señalado por la Organización Mundial del Turismo, el concepto de turismo implica un fenómeno social, cultural y económico relacionado con el movimiento de las personas a lugares que se encuentran fuera de

su lugar de residencia habitual por motivos personales o de negocios/profesionales. Estas personas se denominan visitantes (que pueden ser turistas o excursionistas; residentes o no residentes) y el turismo tiene que ver con sus actividades, de las cuales algunas implican un

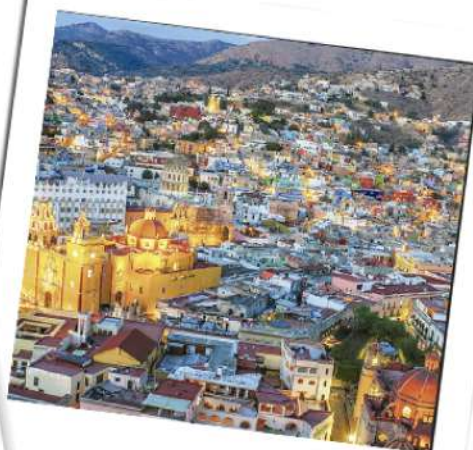
gasto turístico¹. En este sentido, puede considerarse que el turismo como actividad, puede generar diversos efectos en los países receptores del mismo, pues a saber, dicho campo incide en temas de orden: económico, de servicios, industriales, en la infraestructura de los Estados, en el medio ambiente, en temas culturales, educativos, así como en las poblaciones receptoras del mismo. Entre algunos de los conceptos relevantes que se emplean en el sector turístico se tienen a saber los siguientes:

■ DESTINO PRINCIPAL DE UN VIAJE.

Se refiere al lugar visitado, que es razonado en función de la motivación que existe para realizar el mismo, ello desde luego, atendiendo a objetivos turísticos.

■ FORMAS DE TURISMO.

En términos generales se conviene que existen diversas formas de turismo que son a saber: el interno,



que es aquél que se realiza dentro de un país, sin salir al extranjero; el turismo receptor, que alude al lugar donde se recibe dicha actividad; y el turismo emisor, el cual alude al lugar o país de donde sale o parte el

turismo. A su vez se tiene que las modalidades anteriores pueden combinarse para dar lugar a otras clases de turismo, tales como: el interior, el nacional y el internacional.

■ GASTO TURÍSTICO.

Dicho concepto alude a las sumas de dinero que se pagan, ya sea por la adquisición de bienes y servicios de consumo, o por la compra de objetos que se adquieren durante los viajes de turismo.

■ ANÁLISIS ECONÓMICO.

El turismo como actividad económica, implica un

¹ Entender el Turismo. Glosario Básico. Organización Mundial del Turismo. Página consultada en el mes de agosto de 2018. Ubicada en la dirección <http://media.unwto.org/es/content/entender-el-turismo-glosario-basico>.

generador directo e indirecto de la actividad económica de un país, que incide en los lugares visitados, y sus efectos inclusive pueden ir más allá de los mismos, lo anterior considerando la demanda de bienes y servicios que deben producirse y prestarse para dicho sector.

2. INDUSTRIAS TURÍSTICAS

De acuerdo con la Organización Mundial del Turismo se refiere que las industrias turísticas son aquellas que generan principalmente productos característicos del turismo. En este contexto los llamados productos característicos de turismo pueden ser: el gasto turístico en el producto que debe representar una parte importante del gasto total turístico y el gasto turístico en el producto, el cual debe representar una parte importante de la oferta del producto en la economía.

■ LISTA DE CATEGORÍAS DE PRODUCTOS CARACTERÍSTICOS DEL TURISMO Y DE LAS INDUSTRIAS TURÍSTICAS:

PRODUCTOS

1. Servicios de alojamiento para visitantes.
2. Servicios de provisión de alimentos y bebidas.
3. Servicios de transporte de pasajeros por ferrocarril.
4. Servicios de transporte de pasajeros por carretera.
5. Servicios de transporte de pasajeros por agua.
6. Servicios de transporte aéreo de pasajeros.
7. Servicios de alquiler de equipos de transporte.
8. Agencias de viajes y otros servicios de reservas.
9. Servicios culturales.
10. Servicios deportivos y recreativos.
11. Bienes característicos del turismo, específicos de cada país.
12. Servicios característicos del turismo, específicos de cada país.

² Ibídem.

INDUSTRIAS

1. Alojamiento para visitantes
2. Actividades de provisión de alimentos y bebidas.
3. Transporte de pasajeros por ferrocarril
4. Transporte de pasajeros por carretera
5. Transporte de pasajeros por agua
6. Transporte aéreo de pasajeros
7. Alquiler de equipos de transporte
8. Actividades de agencias de viajes y de otros servicios de reservas
9. Actividades culturales
10. Actividades deportivas y recreativas
11. Comercio al por menor de bienes característicos del turismo, específicos de cada país
12. Otras actividades características del turismo, específicas de cada país.²

3. ESTADÍSTICAS DEL TURISMO EN MÉXICO

En el marco de las estadísticas internacionales, México en los años de 2015 y 2016, se ubicó dentro de los diez países más importantes, como destino turístico, a nivel internacional, lo anterior atendiendo a la llegada de turistas:

PRINCIPALES DESTINOS TURÍSTICOS EN EL MUNDO POR LLEGADA DE TURISTAS (MILLONES DE TURISTAS)

Clasificación		Destino	Año	
'15	'16	País	2015	2016
1	1	Francia	84.5	82.6
2	2	Estados Unidos ^{1/}	77.5	---
3	3	España	68.5	75.6
4	4	China	56.9	59.3
5	5	Italia	50.7	52.4
8	6	Reino Unido	34.4	35.8
7	7	Alemania	35.0	35.6
9	8	México	32.1	35.0
10	9	Tailandia	29.9	32.6

Relacionado con lo anterior, México se ubica un poco más abajo, cuando se alude a los principales destinos turísticos en el mundo por el rubro de ingresos.

PRINCIPALES DESTINOS TURÍSTICOS EN EL MUNDO POR INGRESOS (MILES DE MILLONES DE DÓLARES)

Clasificación		Destino	Año	
'15	'16	País	2015	2016
1	1	Estados Unidos	205.4	205.9
2	2	España	56.5	60.3
5	3	Tailandia	44.9	49.9
4	4	China	45.0	44.4
6	5	Francia	44.9	42.5
7	6	Italia	39.4	40.2
3	7	Reino Unido	45.5	39.6
8	8	Alemania	36.9	37.4
9	9	Hong Kong (China)	36.2	32.9
11	10	Australia	28.9	32.4
13	11	Japón	28.0	30.7
10	12	Macao (China)	31.0	29.9
14	13	India	21.0	22.4
16	14	México	17.7	19.6

Los datos antes citados son proporcionados por la Organización Mundial del Turismo.³

4. CONSIDERACIONES GENERALES DEL TURISMO EN MÉXICO

Debe considerarse que tal y como lo indican María Teresa García Cid y Javier Álvarez de Pedro, la vinculación del turismo con el sector económico de un país y su relación con el comercio exterior, se puede observar en función de que esta industria se incluye en la cuenta de servicios que, a su vez, forma parte de la cuenta corriente de la balanza internacional de pagos.⁴ Como se ha podido observar de lo antes expuesto, México guarda en la actualidad una relativa buena posición dentro de la

industria turística a nivel internacional, sin embargo, entre los desafíos y ventajas que representa dicho sector para el caso de México, se tienen a saber:

SERVICIOS.

En la medida que aumenta la industria del turismo, se requiere contar con prestadores de servicios, que se ajusten a las necesidades, exigencias y requisitos de sus clientes; modernizar la infraestructura hotelera, de restaurantes, centros de diversión, etc., es solamente una parte que soporta dicho sector, pues tales cuestiones deben ir aparejadas con el desarrollo, mejoramiento y actualización de carreteras, puertos y aeropuertos.

INFRAESTRUCTURA.

Se comentó en el punto anterior que la industria turística no podrá crecer, a menos que existan las condiciones de mejoramiento de carreteras, puertos y aeropuertos, así como de los medios de transporte, que cumplan con las exigencias de usuarios y clientes, y en esta área, sin duda, deberá existir una participación conjunta tanto del sector privado, así como del público, a fin de mejorar las condiciones de infraestructura turísticas.

BIENES.

Es de hacer notar que el sector turístico de México se clasifica en la parte de servicios, sin embargo, es importante tener en cuenta que existe una gran producción de bienes dirigidos o destinados al sector turístico internacional, entre ellos, pueden considerarse: alimentos, bebidas, ropa, calzado, souvenirs, aparatos electrónicos, vehículos, etc.

EMPLEO.

El crecimiento del sector turístico al dinamizar la economía de un país, influye en el aumento del empleo, especialización y capacitación de este sector.

³ Ranking Mundial del Turismo Internacional. Organización Mundial del Turismo. Documento consultado en el mes de agosto de 2018. Ubicado en la página <http://www.datatur.sectur.gob.mx/SitePages/RankingOMT.aspx>

⁴ GARCÍA CID, María Teresa y Javier Álvarez de Pedro. El turismo en la balanza de pagos. Departamento de Estadística del Banco de España. Documento consultado en el mes de agosto de 2018. Ubicado en la página <http://www.revistaindice.com/numero56/p20.pdf>

■ ASPECTO CULTURAL.

En el caso de México, éste país cuenta con una vasta y rica cultura de sus pueblos prehispánicos y de su bienes coloniales, razón por la que el turismo puede coadyuvar a preservar la riqueza histórica y cultural de mismo.

■ TECNOLOGÍA.

Mantener el turismo de este país, también implica implementar, actualizar y desarrollar la tecnología de vanguardia que permita satisfacer las necesidades de sus clientes, por ejemplo, en el uso de redes de internet, servicios financieros, transferencias electrónicas, bases de datos, etc.

■ DINERO.

Desde luego, la industria turística representa una fuente generadora de ingresos para el país, la cual debiera ser aprovechada de manera adecuada.

■ MEDIO AMBIENTE.

El sector turístico en años recientes ha venido enfatizando el cuidado que se debe tener, a fin de

conservar el medio ambiente y los recursos naturales de los Estados, es decir, que debe fortalecerse el turismo a la par de la conservación ecológica y de la preservación del medio ambiente.

5. CONCLUSIÓN

La industria turística implica un sector de la economía, que bien aprovechada se erige en una fuente de riqueza constante y valiosa para México; existen expectativas y datos que indican que dicho campo puede crecer más en los próximos años, razón, por la que el turismo internacional, debe ser conservado, atendiendo al hecho de que es fuente generadora de ingresos, elemento creador de trabajo, factor de crecimiento de los sectores de servicios e industriales, y por lo tanto su vínculo con el comercio exterior es estrecho y sumamente relevante, máxime que en el caso de México, es un elemento detonador del desarrollo económico de este país.



SUSCRÍBETE A LA REVISTA CUEJ



REVISTA DE INVESTIGACIÓN Y ESTUDIOS JURÍDICOS
CUEJ M.R.
PARA ESPECIALISTAS, ENTRE ESPECIALISTAS

contacto@revistacuej.com.mx

01 (55) 6823 4443

www.revistacuej.com.mx

- Pago anual con 6 ediciones por \$700.00 pesos M.N. (incluyen gastos de envío en la Ciudad de México.)
- Más gastos de envío en la República Mexicana.

Licenciado en Comercio Exterior y Aduanas Egresado por el Instituto Técnico de Enseñanza y Capacitación en Comercio Exterior. Actual Agente Aduanal Sustituto de la patente 348.1. Director General de Grupo ISCE y CEO y Director de la empresa SERA Inspection and Compliance. Cursando actualmente la Maestría en Derecho Aduanero del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Con más de 15 años de experiencia en el medio de comercio exterior. Ha asistido a varios cursos, congresos, simposios en materia de comercio exterior.

LA IMPORTANCIA DE LAS INSPECCIONES EN ORIGEN PARA CARGAS MARÍTIMAS

Los trámites de importación en este país se han venido haciendo cada vez más complejos derivado, de la gran fiscalización de las aduanas como también de las regulaciones y restricciones arancelarias y no arancelarias a las que están sujetas las mercancías, objeto de importación y, por otro lado, de la enorme y constante saturación de los puertos en México en ciertas temporadas.

Desde mi perspectiva somos un país con trámites muy complejos y complicados en materia de aduanas, en comparación con otros países. Sobre todo, y en particular, para cierta gama de productos que cuentan con un alto control, reglamentación, regulación y observan-



LIC. DAVID CARLOS LABASTIDA ACOSTA

cia a través de las distintas dependencias de la Administración Pública Federal en materia de seguridad nacional, salud pública, agricultura, ganadería, pesca, fauna, entre otras. Pero también, tenemos regulaciones arancelarias que vigilan los precios, determinan estimados para éstos, requieren de avisos y permisos ante la Secretaría de Economía, entre otras.

Por todo lo anterior, es importante tener una excelente planeación de la logística de estas mercancías; previendo el tiempo que permanecerán en depósito ante la aduana. Por lo que, para reducir estos tiempos será conveniente buscar alternativas y usar las diversas herramientas y servicios alternos que nos permitirían tener visibilidad desde los inicios de dicha logística, que agreguen **valor y seguridad**. Como es el caso del servicio de PREVIO EN ORIGEN. Es importante, hacer una diferenciación con la REVISIÓN

EN ORIGEN, que si bien en el nombre es parecido; su marco jurídico y uso es abismal. La REVISIÓN EN ORIGEN es un mecanismo normado en el Artículo 98 de la Ley Aduanera vigente y, que es un programa establecido entre las aduanas que brinda cierta seguridad al importador y aligera la fiscalización. Sólo que, para acceder a ésta, se tienen que cumplir con una serie de requisitos que en realidad no son tan accesibles para cualquier contribuyente. Dichos requisitos los podemos encontrar en el Artículo 100 de la Ley Aduanera y, en el 144 del Reglamento de la Ley Aduanera vigente y, el PREVIO EN ORIGEN es un derecho del contribuyente y propio del Agente Aduanal que no requiere de ningún trámite ante ninguna autoridad o estar sujeto a requisitos. Una vez aclarada la diferencia, es importante señalar que el previo, como arriba se señala, es un derecho que tiene el contribuyente o el Agente Aduanal y, su marco jurídico de legalidad lo podemos encontrar en el Artículo 42 de la Ley Aduanera vigente, que, a la literalidad dice:

ARTÍCULO 42

“ Si quien debe formular el pedimento ignora las características de las mercancías en depósito ante la aduana, podrá examinarlas para ese efecto ”

En la actualidad, el Agente Aduanal examina las mercancías dentro de los recintos fiscalizados que son los encargados y responsables del manejo y de la seguridad de las mercancías. Sin embargo, en muchos de los casos, las condiciones dentro de los mismos no son las óptimas. Ya que, si bien la mayoría de ellos cuentan con áreas confiadas, equipo y personal dedicado para realizar dicha actividad, carecen de todos los elementos necesarios como son los materiales, herramientas, capacitación, espacio y personal suficiente para brindar el servicio y la seguridad de la carga ya sea por las mismas inclemencias del tiempo, que vulnera las revisiones por hacer

éstas en áreas abiertas que son el común denominador en los puertos mexicanos, así como también y, no menos importante, el correcto manejo de las mercancías. Pues, en los puertos y aduanas existe un sinfín de diversidad de mercancías que pueden ser de un manejo sencillo o algo sumamente complejo y delicado, por tratarse de mercancía frágil, incluso peligrosa.

El Previo en Origen consiste en hacer esa misma revisión y/o examen de las mercancías en el país de origen, al momento de que éstas sean cargadas a los contenedores en las bodegas, patios o almacenes de los fabricantes o embarcadores. Lo que aportará, en primera instancia, visibilidad de la carga antes de que ésta sea embarcada, dando certeza y seguridad de que la mercancía que se está cargando, es por la que el cliente pagó; por otro lado, aportará un gran valor agregado en cuanto a tiempo para iniciar con los trámites y gestiones aduanales para determinar las fracciones arancelarias, verificar el cumplimiento de regulaciones, elaboración de pedimentos, trámites en la VUCEM y, todo lo anterior con el tiempo suficiente de anticipación a la llegada de la carga a México; para ponerlos en perspectiva; el promedio del tiempo de traslado vía marítima desde China a México en servicio directo, oscila entre los 17 a 23 días. Es decir, por un lado, se tiene identificada la mercancía, cantidades y las condiciones de la misma, para poder preparar todo el embarque para que, al momento en que la carga arribe a México, al día siguiente de la llegada se presente a despacho ante la aduana y, por otro lado, en caso de que la mercancía presente defectos, no cumpla con alguna regulación, o algo esté incorrecto, se tendría el tiempo suficiente para poder prevenir o conseguir lo que sea que haga falta, o en su caso cancelar el envío a México hasta en tanto no se cumplan con las condiciones necesarias para efectuar la importación.

Es evidente que el resultado de todo lo anterior es la reducción de tiempos mediante la agilización de los trámites aduanales, pero lo sustancial será, obviamente la reducción de costos. Existen otros beneficios como lo es disminución de los riesgos

de los daños a las mercancías, por la constante manipulación de la carga en los puertos, tener en cuenta y recordar que el previo en origen se debe efectuar al momento exacto de que las mercancías son consolidadas al contenedor; las maniobras serán efectuadas por la empresa que produjo dicha mercancía y que se encuentra capacitada y adiestrada para hacerlo, sin dejar de tomar en cuenta que cualquier daño o faltante de la mercancía sería responsabilidad absoluta del embarcador. Toda vez que, la carga ya no sería manipulada o intervenida, por nadie más que por el proveedor mismo. También se disminuye el riesgo de robo en México, dado que el contenedor no se abrirá, es evidente que al hacer la revisión en los puertos en áreas abiertas a la vista de "n" número de personas, en caso de tratarse de mercancías sensibles de alto valor, aumenta el

riesgo de la mismas que al estar expuestas en una revisión en áreas abiertas, pueden generar una alerta a grupos dedicados al robo de contenedores, una actividad que no podemos negar que se da y, lamentablemente se da muchísimo.

En conclusión, el Previo en Origen es una herramienta que aporta un valor agregado sustancial a la cadena de suministros para agilizar los trámites aduanales en las aduanas. No sin antes mencionar que por la delicadeza de esta revisión y la importancia de esta se recomienda ampliamente realizarse a través de infraestructuras propias o, a través de entidades y proveedores de seguros certificados y con personal capacitado y contratado de forma directa que garantice un servicio de calidad y efectivo.



LICENCIATURA EN DERECHO

RVOE 20121990

Campus Central | CDMX:

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

¡Síguenos!



www.cuej.edu.mx

Licenciado en Derecho por la Universidad Autónoma de Baja California; Posgrado en la especialidad de Derecho Tributario en la Universidad de Salamanca, España. Maestro en Materia Fiscal por la Universidad del Valle de Atemajac; Grado de Doctor en Derecho, otorgado por el Instituto Internacional del Derecho y del Estado. Fue servidor público federal desde 1991 a 2003 en la Secretaría de Hacienda y Crédito Público y Servicio de Administración Tributaria (Administración Fiscal Federal de Mexicali, Administración Regional de Auditoría Fiscal Sur, Administración Local de Auditoría Fiscal de Mexicali, Administración General de Auditoría Fiscal Federal, Administración Local de Auditoría Fiscal de Mazatlán y Aduana de Manzanillo), fungiendo como: Coordinador Técnico de Ingresos, Encargado del Área de Orientación al Contribuyente, Jefe de Departamento de Comercio Exterior, Subadministrador de Comercio Exterior, Subadministrador de Procedimientos Legales, Subadministrador de Aduana, Subadministrador Regional de Auditoría Fiscal y Administrador de Auditoría de Comercio Exterior. Actualmente es Director General del "Despacho de Asesoría Fisco Aduanera Integral, S.C." y "Protección y Blindaje Aduanal, S.C.". Abogado postulante y asesor en materia fiscal, aduanera y penal, derivada de este tipo de asuntos.



DR. ENRIQUE WILBERT MONTAÑA MORALES

LA REFORMA DE LA LEY ADUANERA DESDE LA PERSPECTIVA DE LOS DERECHOS HUMANOS

Con fecha 25 de junio de 2018, se publicó en el Diario Oficial de la Federación el "Decreto por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley Aduanera"; mismas que entrarán en vigor el día 22 de diciembre de 2018 (180 días naturales siguientes a su publicación, conforme al artículo primero transitorio del mencionado Decreto).

Aunque se pudieran considerar las modificaciones de la Ley Aduanera como de alto calado, por el numeroso articulado modificado; desde nuestra óptica, el aspecto general de la reforma gira en torno de tres temas: a) La actualización de conceptos y procedimientos; b) El incremento de facultades fiscalizadoras de la autoridad aduanera; c) La creación de la nueva figura jurídico aduanera denominada "Agencia Aduanal".

De estos tres aspectos de la reforma, la creación de la “Agencia Aduanal”, es la que marca una novedad en la operatividad aduanera y, constituye un logro del gremio de los Agentes Aduanales.

La “Agencia Aduanal” permitirá la continuidad de las inversiones en materia de infraestructura y capital humano por parte de los tramitadores del despacho aduanero que, con la reforma de la Ley Aduanera del día 9 de enero de 2013, se vio afectada con la derogación del agente aduanal adscrito o sustituto. Es pues, positivo para la operatividad aduanera del país, la creación de la “Agencia Aduanal”, que consideramos el aspecto principal de la reforma.

En cuanto a las demás reformas (actualización de conceptos y procedimientos e incremento de facultades fiscalizadoras de la autoridad), que según, la exposición de motivos de la misma, atienden a una finalidad de “facilitación aduanera, mejores prácticas internacionales y actualización de procesos”; observamos que, en las reformas relativas a las facultades de las autoridades aduaneras, existen graves riesgos para los derechos humanos de los usuarios de los servicios aduaneros.

Esto es, si consideramos que, como consecuencia de las reformas constitucionales publicadas en el Diario Oficial de la Federación el 10 de junio de 2011, principalmente las relativas a los párrafos segundo y tercero del artículo 1º constitucional, el marco constitucional que rige la actuación de todos los órganos del Estado Mexicano sufrió una modificación trascendental. El cual implica que todas las disposiciones relacionadas con los derechos humanos deben interpretarse favoreciendo en todo tiempo la protección más amplia a los sujetos de derecho que se someten al orden jurídico del Estado Mexicano y, por otra parte, que todas las autoridades, sin excepción alguna, en ejercicio de sus competencias, tienen la obligación de promover, respetar, proteger y garantizar los derechos humanos. Algunas de las reformas

contenidas en el decreto modificatorio de la Ley Aduanera a que nos referimos, van en contra de la ratio legis de tal dispositivo fundamental.

Únicamente mencionaremos dos ejemplos, que consideramos, no sólo inconstitucionales, sino violatorios de derechos humanos, cuando se apliquen en la práctica.

ADICIÓN DE LA FRACCIÓN XXXVII DEL ARTÍCULO 144.

En este dispositivo se otorga a la autoridad aduanera la facultad para retener mercancías de comercio exterior, cuando se presuma una infracción a las disposiciones que regulan la materia de los derechos de autor y de propiedad industrial. En el entendido de que, la autoridad aduanera, actuará como un auxiliar de las autoridades competentes.

Es decir, con base en una presunción de irregularidades en una materia no aduanera, la autoridad aduanera podrá retener mercancía de comercio exterior, constituyéndose en auxiliar de la autoridad competente en materia de propiedad intelectual.

La anterior disposición, además de violatoria de los artículos 14 y 16 de la Constitución Federal (retención con base a presunciones y sin precisar un debido proceso legal), rompe el esquema de instancia de parte afectada en materia de propiedad intelectual, que impone al titular de un derecho en tal materia, solicitar a la autoridad competente (en materia administrativa el Instituto Mexicano de la Propiedad Industrial), una medida provisional consistente en la suspensión de la libre circulación de mercancías; para lo cual existe un procedimiento específico previsto en la



propia Ley Aduanera en los artículos 148 y 149 y, se tienen facultades por parte de las autoridades aduaneras conforme a la fracción XXVIII del artículo 144 de la misma Ley.

Esta reforma también pasa por alto lo previsto en tratados internacionales, respecto a las medidas en frontera en materia de propiedad intelectual que, en todo caso, sólo facultan a las autoridades judiciales y a las administrativas competentes en esta materia a imponer medidas provisionales sobre mercancías que afecten derechos en materia de propiedad intelectual.

Es decir, antes de esta adición ya existía un marco procedimental, con respeto a los principios constitucionales, para que los afectados hicieran valer derechos de propiedad intelectual. De tal manera que esta facultad en materia intelectual para las autoridades aduaneras rompe el esquema de instancia de parte ofendida y, establece la posibilidad, muy cercana, de que, se violen derechos humanos de los usuarios de las aduanas del país.

Reforma del artículo 157. En la reforma al cuarto párrafo de este numeral, se establece que el pago del resarcimiento por las mercancías que fueron objeto de venta por parte del Servicio de Adminis-

tración y Enajenación de Bienes (SAE), se hará de conformidad con lo establecido en la Ley Federal para la Administración y Enajenación de Bienes del Sector Público. Esto de acuerdo con la exposición de motivos, con el fin de ser acorde esta disposición con el criterio sostenido por la Suprema Corte de Jus-

ticia de la Nación, en el sentido de que en el pago del resarcimiento se debe considerar el valor de enajenación de las mercancías que fueron objeto del mismo.

Si bien es cierto, existe jurisprudencia engrosada por la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación (Tesis: 2a./J.9/2014 (10a.) De Rubro: MERCANCÍAS OBJETO DE EMBARGO PRECAUTORIO EN UN PROCEDIMIENTO EN MATERIA ADUANERA. FORMA DE CALCULAR SU VALOR ANTE LA IMPOSIBILIDAD MATERIAL DE DEVOLVERLAS POR HABER SIDO ENAJENADAS POR EL SERVICIO DE ADMINISTRACIÓN Y ENAJENACIÓN DE BIENES (SAE).); en el sentido de que, si se ordena la devolución de mercancías de comercio exterior, pero ello resulta imposible por haber sido enajenadas por el SAE, para efectos de resarcir al importador afectado, su valor deberá ser el señalado en el párrafo segundo del artículo 27 de la Ley Federal para la Administración y Enajenación de Bienes del Sector Público, que prevé expresamente que será el obtenido por la venta con los descuentos señalados, más los rendimientos generados a partir de dicha operación.

En esta reforma se perdió la oportunidad del Estado mexicano de precisar que el pago del resarcimiento debía realizarse con base al valor

determinado por la autoridad o al declarado por el importador, por eminentes razones de justicia.

Lo anterior es así ya que, si se analiza la ejecutoria que dio origen a la jurisprudencia señalada, la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación se limitó a analizar cuál de las dos leyes era la norma especial y, por ello, determinó la aplicación de la Ley Federal para la Administración y Enajenación de Bienes del Sector Público. Sin embargo, en la propia Ley Aduanera pudo haberse precisado que, en este caso, no se aplicaría el artículo 27 de la mencionada Ley Federal. Esto atendiendo a un principio de elemental justicia; ya que en la práctica los

remates, licitaciones y en general los procedimientos de venta realizados por el SAE de las mercancías de comercio exterior embargadas, parten de valores inferiores a los del mercado. De tal manera que el importador que adquirió una mercancía en el extranjero y que, a la postre, demostró que el embargo de que fueron objeto las mismas fue ilegal, obtendrá una devolución por debajo del costo de las mismas, situación que no tiene principio de justicia alguno.

Con estos ejemplos y, del análisis general de la reforma a la Ley Aduanera, pendientes de entrar en vigor, podemos afirmar que, en materia de derechos humanos, tales reformas no abonan al logro de los principios fundamentales de justicia previstos en los tratados internacionales y en el propio texto constitucional, ya que no atienden a la interpretación más favorable al gobernado; en el caso, importadores y exportadores.



Empresa constituida para facilitar y cuidar los intereses de nuestros clientes, en estricto apego a las leyes relacionadas con el comercio exterior y en cumplimiento a las regulaciones y restricciones no arancelarias teniendo como fin satisfacer a nuestros clientes.

Nuestras oficinas en el Interior de la República y en Estados Unidos.



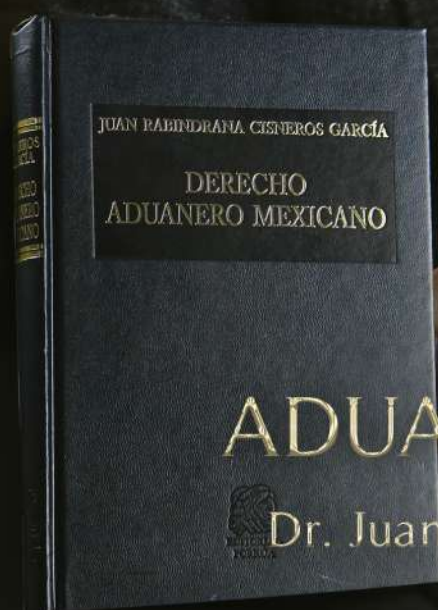
www.dacis.com.mx

MATRIZ: Begonias #18, Col. Clavería, Del. Azcapotzalco
Ciudad de México C.P 02080

Tel. (55) 66506454 / (55) 53414041

FACEBOOK: DACIS agencia aduanal

ADQUIERE TU LIBRO



DERECHO ADUANERO MEXICANO

2da. Edición

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García

Egresado del Centro Universitario de Ciencias Económico Administrativas de la Universidad de Guadalajara en el año de 1997, titulado en la Licenciatura de Comercio Internacional, diplomado en operación aduanera por la Universidad Mexicana, diplomado de especialización en mercados asiáticos, con certificaciones continuas de competencia laboral CONOCER por parte de la Secretaría de Educación Pública durante 15 años, bajo el carácter de representante de agente aduanal (mandatario) de las patentes 3069 y 3977. Actualmente colabora como Director de Operaciones a nivel global del corporativo Woodward Group y cursa la maestría en Derecho Aduanero y Derecho del Comercio Exterior en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos.



LIC. OMAR JOSUÉ ARECHIGA DE ALBA

EL AGENTE ADUANAL

CONCEPTO DE AGENTE ADUANAL

Los antecedentes en México los encontramos en la “Ordenanza General de Aduanas Marítimas y Fronterizas, de Cabotaje y Secciones Aduanales” de 25 de enero de 1885 que en su artículo 94 establecía que en las operaciones de las aduanas no debería admitirse más personas, ni firma que la del consignatario “a no ser que el precitado consignatario, dé poder suficiente a alguna persona o por lo menos que la acredite para los asuntos aduanales con carta poder”.

Es la persona física a quien el Servicio de Administración Tributaria (SAT), autoriza mediante una patente para promover por cuenta ajena el despacho de las mercancías, en los diferentes regímenes aduaneros previstos en la Ley Aduanera, cuya base normativa la encontramos en el artículo 159 de la Ley Aduanera.

En mi opinión el agente aduanal es el particular que más impacto tiene en el comercio exterior, debido a la certidumbre que otorga a la autoridad aduanera, toda vez que se encuentra física, electrónica y documentalmente en los puntos de entrada y salida de las mercancías al territorio nacional, por lo que, es el promovente.

NATURALEZA JURÍDICA

Es un representante de naturaleza civil para actuar a favor de los importadores y exportadores para tramitar despachos de mercancías de comercio exterior ante las autoridades que regulan la entrada y salida del territorio nacional, con características sui generis regulado por la Ley Aduanera.

LA IMPORTANCIA DEL AGENTE ADUANAL EN EL DESPACHO DE MERCANCÍAS

El **agente aduanal** es el socio comercial que, algunas veces llega a ser certificado en estándares internacionales de seguridad y confiabilidad ya que puede brindarle al empresario la seguridad de que todo se realizará con éxito sin tener mayor contratiempo previo, durante y después del despacho aduanero.

REQUISITOS PARA SER AGENTE ADUANAL

Los interesados en obtener la patente y/o autorización aduanal, deberán cumplir con los requisitos señalados en el artículo 159 de la Ley Aduanera. Para ello es necesario que esperen a que se publique una convocatoria en el Diario Oficial de la Federación y, una vez que se cumple con dichos requisitos, la autoridad mencionada se la otorga mediante la emisión del acuerdo con el cual se autoriza su expedición, ante la aduana de adscripción que se hubiera solicitado y/o aduanas adicionales.

Cabe señalar que no existe fecha o período determinado para la publicación de una convocatoria, así como tampoco el número de convocatorias que se deben publicar por año. La última fue publicada el 25 de marzo de 1998.

Cubiertos los requisitos, la Secretaría, a través del SAT, otorgará la patente al interesado, en un plazo no mayor de cuatro meses. La patente es personal e intransferible.

REQUISITOS PARA OPERAR

Una vez obtenida la patente, el agente aduanal deberá cubrir los requisitos para operar, conforme al artículo 160 de la Ley Aduanera.

ARTÍCULO 160

(...)

Para ser mandatario aduanal autorizado de agente aduanal se requiere contar con poder notarial y demostrar experiencia aduanera mayor a tres años, aprobar el examen y cumplir los demás requisitos que determine el Servicio de Administración Tributaria mediante reglas. Cada mandatario aduanal promoverá solamente el despacho en representación de un agente aduanal y ante una sola aduana, salvo uno de los mandatarios, que podrá actuar indistintamente en cualquiera de las aduanas autorizadas.

Se entenderá que el agente aduanal es notificado personalmente cuando la notificación de los actos derivados del reconocimiento aduanero, así como de la inspección o verificación de las mercancías, durante su permanencia en el recinto fiscal por virtud de su despacho, se efectúe con cualquiera de sus empleados, dependientes autorizados o de sus mandatarios.

Asimismo, deberá usar el gafete de identificación personal en los recintos fiscales en que actúe; obligación que también deben cumplir sus empleados o dependientes autorizados y sus mandatarios.

Los actos que practiquen los mandatarios aduanales con motivo del despacho y reconocimiento aduanero, así como los actos que deriven de aquéllos, serán imputables al agente aduanal.

Cuando los agentes aduanales tengan autorización para despachar en aduanas distintas a la de su adscripción, la obligación a que se refiere esta fracción será aplicable para cada una de las aduanas en las que operen.

El Servicio de Administración Tributaria podrá cambiar la obligación a que se refiere el primer párrafo de esta fracción, autorizando, a petición de los agentes aduanales de un determinado lugar, que el servicio se proporcione en forma rotatoria o permanente para el total de las operaciones a que se refiere esta fracción por uno o varios agentes.

ADUANAS EN LAS QUE PUEDE OPERAR

La patente de agente aduanal le da derecho al titular para actuar ante una aduana de adscripción. Sin embargo, el agente aduanal podrá solicitar autorización del Servicio de Administración Tributaria para actuar en una aduana adicional a la de adscripción por la que se le otorgó la patente, conforme al artículo 161 de la Ley Aduanera.

La patente se puede operar hasta un límite de tres aduanas adicionales, distintas a la de su adscripción.

La tendencia comercial en los últimos años, ha sido que dos o más agentes aduanales han constituido sociedades y/o corresponsalías para la facilitación en la prestación de los servicios de

despacho aduanal, tal ha sido el impacto de esta figura que la propia autoridad está en análisis de establecer el proyecto denominado patente corporativa o empresarial.

OBLIGACIONES DEL AGENTE ADUANAL

Cumplir con los requisitos previstos en el artículo 162 de la Ley Aduanera en vigor, así como los artículos 215, 217, 218, 220, 222, 224 del Reglamento de la Ley Aduanera y demás ordenamientos señalados por autoridades distintas a la materia aduanera, en materia de sanidad, inocuidad, seguridad nacional, con el propósito de dar confiabilidad a la cadena de suministro a través de permitir transparencia y trazabilidad en todas las operaciones que se actúe en el ejercicio de su patente.

DERECHOS DEL AGENTE ADUANAL

Estos derechos se encuentran contenidos en el artículo 163 de la Ley Aduanera, que a nuestra consideración los más relevantes son:

1. Ejercer la patente que mediante acuerdo de autorización otorga el Servicio de Administración Tributaria a través de la Administración General de Aduanas;
2. Constituir sociedades integradas por mexicanos para facilitar la prestación de sus servicios;
3. Designar hasta cinco mandatarios para su representación ante las aduanas de adscripción y adicionales donde se encuentra habilitada su patente;
4. Cobrar honorarios por los servicios prestados;



5. Suspender voluntariamente sus actividades, previa autorización de las autoridades aduaneras.

EL AGENTE ADUANAL SUSTITUTO

Esta figura nació en el año 2002 y se estableció con la finalidad de que el titular de la patente aduanal pudiese transferirla a un tercero por motivos de salud, retiro voluntario o fallecimiento y, así continuar con el ejercicio de los servicios prestados a los particulares.

Ahora bien, el día 24 de diciembre de 2015, mediante publicación en el Diario Oficial de la Federación, se dio a conocer la Sexta Resolución de Modificaciones a las Reglas Generales de Comercio Exterior donde se estableció medularmente para los fines del presente subtema.

El agente aduanal que designó al agente aduanal sustituto, deberá solicitar y formalizar antes del 30 de noviembre de 2016 su retiro voluntario, a efecto de que se otorgue la patente de agente aduanal a la persona que designó como sustituto a más tardar el día 17 de febrero de 2017 en la inteligencia de que se otorgará si el interesado cumplió con todos los requisitos establecidos en dicha resolución y se da el supuesto del retiro. Si el agente aduanal no se retira en el plazo señalado, no surtirán efectos el beneficio a que se refiere esta disposición.

INHABILITACIÓN, SUSPENSIÓN, EXTINCIÓN Y CANCELACIÓN DEL AGENTE ADUANAL

La inhabilitación de la patente ocurre cuando, una vez notificado y agotado el procedimiento administrativo que refiere el artículo 160 de la Ley Aduanera, por el que la autoridad aduanera le hizo del conocimiento que incurrió en el no cumplimiento de los requisitos para operar, como lo es el hecho de que no se encuentre al corriente de sus obligaciones fiscales, no se ocupe personal y habitualmente de las actividades propias de su función, no se ocupe en su aduana de adscripción, por lo menos, del 15% de las operaciones de importación y exportación, no utilice los candados oficiales o electrónicos en los vehículos y contenedores que transporten las mercancías cuyo despacho promueva, así como evitar que los candados fiscales que adquiera de los importadores o fabricantes autorizados, se utilicen en contenedores o vehículos que transporten mercancías cuyo despacho no hubiere promovido, se inhabilita al agente aduanal.

Conforme al artículo 164 de la Ley Aduanera, el agente aduanal será suspendido del ejercicio de su patente por el tiempo que subsista la causa que la motivó por ejemplo, el estar sujeto a un procedimiento penal por su participación en la comisión de delitos fiscales o privado de su liber-

tad, asumir cargo como servidor público, excepto tratándose de cargos de elección popular, ni militar en servicio activo.

Quedará cancelada la patente del agente aduanal, artículo 165 de la Ley Aduanera, del cual podemos destacar las ocurridas cuando al constituir sociedades para facilitar la prestación de sus servicios, la sociedad y sus socios adquirieran derecho sobre la patente, declarar con inexactitud algún dato en pedimento, anexos o en el aviso consolidado omitiendo el pago de los impuestos al comercio exterior, derechos y cuotas compensatorias, por más de \$257,030.00 (cantidad sujeta a cambios) y dicha omisión represente más del 10% del total de los que debieron pagarse, efectuar despacho aduanero sin el permiso de las autoridades competentes o sin contar con la asignación del cupo de las mismas, o sin realizar el descargo total o parcial sobre el permiso o cupo antes de activar el mecanismo de selección automatizado, se trate de mercancía de importación o exportación prohibida. Permitir el uso, por cualquier tercero, de cualesquiera de los derechos consignados en la patente o de la

patente misma, y que con dicho uso obtenga un lucro o explotación de la patente. Efectuar los trámites del despacho aduanero, a un importador o exportador, que no se encuentre inscrito en el Padrón de Importadores y, en su caso, en el Padrón de Importadores de Sectores Específicos o en el Padrón de Exportadores Sectorial, cuando se requiera de dicha inscripción. Declarar en el pedimento, sus anexos, o en el aviso consolidado tratándose de operaciones con pedimento consolidado, un valor en aduana que sea distinto al proporcionado por el importador o exportador.

De acuerdo con el artículo 166 de la Ley Aduanera, quedará extinto del ejercicio de la patente el agente aduanal cuando el titular deje de satisfacer los requisitos que cubrió para la obtención de la misma (artículo 159 de la Ley Aduanera).

El pasado 25 de junio se publica el decreto por el que se reforman, adicionan y derogan disposiciones a la Ley Aduanera, en sus transitorios primero, tercero, cuarto, quinto, sexto y séptimo, aplicables al agente aduanal y sus formas de operar, los cuales deberán observarse.

Otorgando certidumbre jurídica a la agencia aduanal en sus artículos 167-D a 167-N, para los agentes aduanales que opten por dicha opción, decisión que deberá ser tomada en consenso estratégico con todas las sociedades que actualmente tenga para el ejercicio de la patente con el objeto de no afectarse.





ABOGADOS ADUANEROS

- Suspensión, inhabilitación, cancelación y extinción de Patentes de Agentes Aduanales.
- Suspensión de Padrón de Importadores.
- Auditorías en materia de comercio exterior.
- Procedimientos Administrativos en Materia Aduanera, con y sin embargo precautorio.

Tels: 5575.9840 - 5672.2020 ext. 105

cbc_consultoria_juridica@outlook.es

Calle Rumania 322-bis Col. Portales, Del. Benito Juárez, CDMX.

Coordinadora jurídica en una empresa del ramo aduanero en Manzanillo, Colima. Egresada de la Facultad de Derecho de la Universidad de Colima. Actualmente cursa la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior del Centro Universitario de Estudios Jurídicos.

LIC. OFELIA RAMÍREZ ROBLES



LA FIGURA DE LA AGENCIA ADUANAL

El Agente Aduanal es una persona física autorizada por el Servicio de Administración Tributaria (SAT), mediante una patente, para promover por cuenta ajena el despacho de las mercancías, en los diferentes regímenes aduaneros previstos en la Ley Aduanera, para efectos de operar y facilitar el ejercicio de su patente, puede constituir o incorporarse a una sociedad en términos de las leyes mexicanas y que contenga la cláusula de exclusión de extranjeros.

Para lo cual deberá dar aviso al Servicio de Administración Tributaria, quien mediante publicación en su página de internet da a conocer las empresas por la que los agentes

aduanales podrán prestar sus servicios de comercio exterior.

Ahora bien, el día 25 de junio de 2018, mediante el Diario Oficial de la Federación, se dio a conocer el Decreto por el que se reforman, modifican y se derogan diversas disposiciones de la Ley Aduanera; del cual podemos desprender que se incorpora la figura de la Agencia Aduanal, la cual también sería responsable, como lo es el Agente Aduanal, de la veracidad y exactitud de los datos e información suministrados por el importador y/o exportador, de la determinación del régimen aduanero de las mercancías de comercio exterior, de su correcta clasificación arancelaria, así

como asegurarse que quien le encomiende el despacho acredite el cumplimiento de las demás obligaciones que en materia de regulaciones y restricciones no arancelarias rijan para dichas mercancías. Es decir, si el despacho se realiza a través de la figura autorizada de la Agencia Aduanal, ésta haría las veces de las responsabilidades y obligaciones que el Agente Aduanal asume en la actualidad al promover la importación o exportación de mercancías.

La persona moral que solicite la autorización para fungir como Agencia Aduanal, podrá promover por cuenta ajena el despacho aduanero de mercancías, en los diferentes regímenes previstos en la Ley Aduanera y, cumplir los requisitos tales como, estar constituida como sociedad civil, conforme a las leyes mexicanas y con cláusula de exclusión de extranjeros; estableciendo como objeto social la prestación de los servicios del despacho aduanero de mercancías en los dife-

rentes regímenes aduaneros previstos en la Ley; conformada por ciudadanos mexicanos y, al menos, por un Agente Aduanal que se encuentre al corriente de sus obligaciones fiscales. Crear un Código de Ética que deban observar los integrantes de la sociedad; acreditar solvencia económica, capacidad técnica y administrativa para prestar los servicios del despacho aduanero de mercancías y, los demás requisitos y condiciones que el Servicio de Administración Tributaria establezca mediante reglas, entre otros.

Los socios, el administrador, el apoderado legal o quien tenga conferida la dirección general, la gerencia o la administración deberán ser ciudadanos mexicanos, con solvencia económica y encontrarse al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales.

La solicitud de la sociedad civil interesada en obtener la autorización, será valorada por el



Servicio de Administración Tributaria dentro de los tres meses siguientes a la fecha de su presentación. La patente del Agente Aduanal, socio de la persona moral que obtenga la autorización para actuar bajo la figura de Agencia Aduanal, quedará desactivada del sistema electrónico aduanero y sólo podrá ser utilizada por la Agencia Aduanal que la integre para realizar las operaciones que se le hayan conferido mediante encargo. Los mandatarios, empleados o dependientes del Agente Aduanal socio activo de la Agencia Aduanal, se considerarán mandatarios aduanales, empleados o dependientes, según corresponda, de la Agencia Aduanal, siempre que se confirme dicho carácter mediante procedimiento que establezca el Servicio de Administración Tributaria, mediante reglas.

Las agencias aduanales, por su parte también deberán cubrir aspectos importantes para poder operar bajo este nuevo esquema, debiendo por tanto, contar con una oficina principal dentro del territorio nacional, dando avisos de apertura y cierre de sucursales; manifestar para efectos legales su domicilio para oír y recibir notificaciones dentro de la circunscripción de las aduanas ante las cuales realicen operaciones, así como el correo electrónico para recibir notificaciones de sus mandatarios aduanales. Dar a conocer el nombre de los empleados o dependientes que los auxiliará en los trámites de todos los actos de despacho aduanero, así como de sus mandatarios aduanales que los representará; realizar los actos de despacho empleando el sistema electrónico aduanero y la firma electrónica avanzada o el sello digital que asigne el SAT, de cuyo incumplimiento podrá operar la inhabilitación de la Agencia Aduanal desde el inicio del procedimiento, hasta en tanto no se cumpla con el requisito correspondiente.

Asimismo, podrá operar la inhabilitación de la Agencia Aduanal desde el inicio del procedimiento, hasta por un mes, cuando deje de cumplir con los requisitos para operar tales como: que no se ocupe de operaciones de importación y exportación, cuyo valor no rebase al que mediante

reglas determine el SAT; deje de utilizar candados oficiales o electrónicos en los vehículos y contenedores que transporten las mercancías cuyo despacho aduanero promueva; no cumpla con el encargo conferido que se le haya otorgado, no debiendo transferir ni endosar documentos que estén a su favor o a su nombre, sin la autorización expresa y por escrito de quien legítimamente deba otorgarlo.

Cabe mencionar que, cuando la Agencia Aduanal se integre con diversos agentes aduanales, la inhabilitación que se ha mencionado en párrafos anteriores sólo operará para la patente del Agente Aduanal que haya incumplido, cuya operación le haya sido encomendada.

Otorgada la autorización bajo la figura de Agencia Aduanal, ésta podrá realizar el despacho aduanero en las aduanas a las que esté adscrita y en las aduanas autorizadas, el o los agentes aduanales socios. No obstante, podrá solicitar autorización al SAT para actuar en aduanas adicionales siempre que presente entre otros, un plan de negocio donde manifieste las causas y justificaciones en los términos que mediante reglas dé a conocer el SAT, deberá dar prueba de la capacidad técnica, administrativa y financiera para llevar a cabo las operaciones de comercio exterior, un programa de inversión respecto de su infraestructura física y tecnológica, la relación del personal que será contratado y el programa de capacitación y, los que el SAT emita a través de reglas, y en caso de incumplimiento le será iniciado el procedimiento de cancelación de la autorización.

De igual manera, el SAT cancelará la autorización, si no se solventa dentro de un plazo no mayor a treinta días a partir del día siguiente del inicio de procedimiento, cuando la Agencia Aduanal ya no cumpla con los requisitos para obtención de la autorización y no mantenga los medios de control correspondientes; si dejara de ejercer la autorización por más de seis meses sin previa autorización, será cancelada o extinguida la patente o patentes de todos los socios agentes aduanales; cuando no sea localizada la Agencia



Aduanal, tenga créditos fiscales firmes y se declare insolvente por autoridad competente. También será sujeto de inicio de procedimiento de cancelación de la autorización. Mismo efecto ocurrirá si no se encuentra al corriente de sus obligaciones fiscales y ello no se solventa dentro de los sesenta días posteriores, contados a partir del día siguiente de iniciado el procedimiento.

Parte interesante de esta nueva figura soportada jurídicamente por la autoridad es el hecho de que, en caso de fallecimiento, retiro voluntario, retiro por incapacidad permanente del o los socios agentes aduanales, se permitirá concluir las operaciones cuyos pedimentos hayan sido validados y pagados antes del suceso citado; pudiendo designar la Agencia Aduanal, de entre sus mandatarios aduanales activos o socios directivos que cumplan los mismos requisitos exigidos para ser Agente Aduanal, a dos de ellos quienes participarían en un concurso para obtener la patente del Agente Aduanal que falleció o se retiró. Dicha designación se dará a conocer a más tardar, dos meses después del fallecimiento o retiro del Agente Aduanal.

Resulta necesario mencionar que, conforme al citado Decreto que entra en vigor a los ciento ochenta días naturales siguientes al de su publicación, esto es, el 22 de diciembre de 2018, en ningún caso los socios, incluidos los agentes aduanales, que integren una agencia aduanal podrán integrar otra agencia aduanal de manera simultánea, así como tampoco podrán formar parte de la sociedad los agentes aduanales que se le haya extinguido o cancelado su patente aduanal, ni los socios o agentes aduanales cuya autorización de la Agencia Aduanal se haya extinguido o cancelado en un período de cinco años posteriores al hecho.

En caso de que un socio Agente Aduanal le haya sido extinta o cancelada la patente aduanal podrá conservar su carácter de socio inversionista de la Agencia Aduanal que ya sea parte integrante, debiendo desincorporar su patente y acreditar su situación ante la autoridad aduanera, bajo la pena de que, si no cumple con lo dispuesto, la autorización de la Agencia Aduanal será cancelada.

El Agente Aduanal que se encuentre al corriente de sus obligaciones en términos de la Ley Aduanera y, forma parte integrante de una Agencia Aduanal autorizada y, ésta se encuentre en algún supuesto de cancelación de la autorización, se entenderá desincorporado de la misma, y podrá solicitar la reactivación de su patente aduanal.

Cuando el Agente Aduanal forme parte de una sociedad constituida antes de la entrada en vigor del citado decreto y, se incorpore a una Agencia Aduanal, deberá modificar su objeto social y presentar mediante escrito ante las autoridades aduaneras señalando y acreditando dicha circunstancia para que pueda intervenir en las operaciones de comercio exterior que le sean encargadas a la Agencia Aduanal.

Visto lo anterior, es de considerar que el Agente Aduanal y la Agencia Aduanal serán regidos en su mayoría con similitud de obligaciones y disposiciones jurídicas, que abre la posibilidad bajo este nuevo esquema el hecho de que, si formas parte de una Agencia Aduanal podrás adquirir una patente aduanal en los casos previstos y ya apuntados en el presente y, con ello asegurar la continuidad de los servicios ante la inversión de los Agentes Aduanales y, su gran infraestructura en pro del comercio exterior y mayormente obligado en solidaridad con el importador y exportador de mercancías.

De igual manera se da legalidad y certidumbre al contar con socios distintos a los Agentes Aduanales y que éstos sean candidatos directos postulantes para la obtención de patente aduanal.

Una gran ventaja resulta, el hecho que no existe límite alguno para obligar al Agente Aduanal a permanecer en la Agencia Aduanal que constituya, siempre que, a través de los protocolos adecuados la active o se retire de la misma para constituir sociedad directa, ya sólo corresponsalía con los que fueron sus socios o creación de una nueva Agencia Aduanal. Esto facilita e incentiva la fusión de varios Agentes Aduanales en

beneficio común, bajo una exclusiva sociedad, con verdaderos integradores del comercio.

El gran reto será tomar una decisión con todos aquellos corresponsales socios y sociedades con las que participe en el despacho aduanero de mercancías para sus clientes, con la finalidad de no transgredir contratos y/o de no afectar negocios relacionados.

Adicionalmente considero que la Agencia Aduanal podrá tener corresponsalía, así como el Agente Aduanal con cualquier otra Agencia Aduanal o Agente Aduanal directo. El principal ganador de esta nueva figura es el Agente Aduanal toda vez que actualmente responde bajo dos esquemas, Agente Aduanal firmante de la sociedad y por la participación accionaria que tuviere en éstas y hoy sólo responderá en condición accionaria comercialmente hablando.

En complemento a mi opinión considero que, la autorización que recibirán quienes opten por la figura de Agencia Aduanal, sería equiparable analógicamente a una patente empresarial indistintamente de las obligaciones y derechos que por Ley prevalezcan para el que tenga patente de Agente Aduanal.

“ En términos del Artículo 89 del Código Fiscal de la Federación, manifiesto que lo vertido puede ser contrario a la interpretación de las autoridades fiscales. ”

DERECHO ADUANERO

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García



GRATIS AL INGRESAR AL CURSO

DIPLOMADO
EN LÍNEA

5243.0290 - 5998.8186 - 5672.2020

contacto@cuej.edu.mx



LIC. SANDRA INÉS CALLEJA CRUZ

GENERACIÓN DE DODA EN PORTAL SAT

¿QUÉ ES DODA-QR?

DODA es el Documento de Operación para Despacho Aduanero (RGCE 3.1.31 y 3.1.16), que sustituye a la impresión simplificada del pedimento, aviso consolidado y el pedimento parte II o copia simple, generado en MATCE (Modelo de Administración Tributaria de Comercio Exterior), con base en la información de pedimentos validados y pagados que el Agente o Apoderado Aduanero envía al Servicio de Administración Tributaria (SAT) mediante su portal.

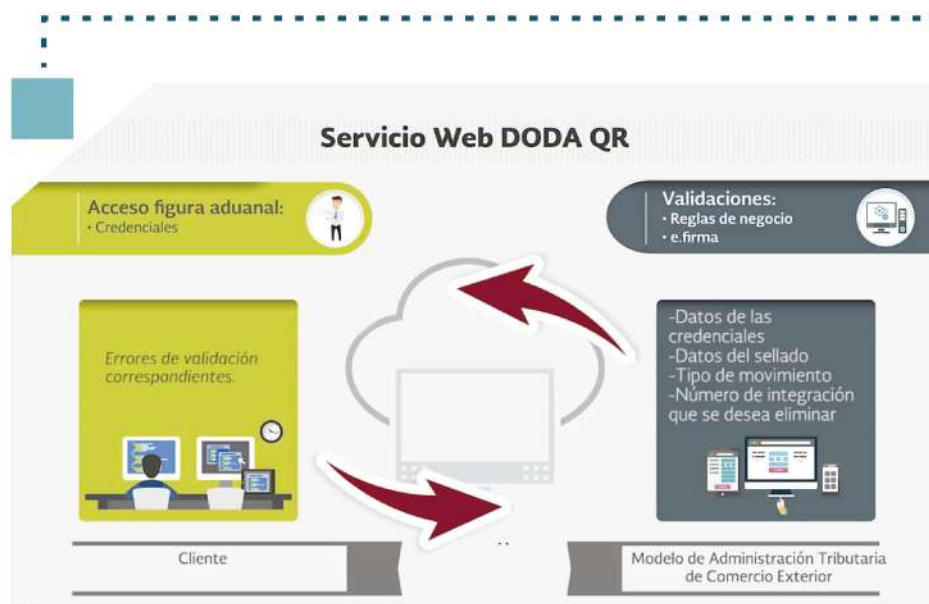
El DODA contiene un código de respuesta rápida QR (Quick Response), la firma electrónica del

Licenciada en Comercio Exterior por la Universidad de Colima, con más de 14 años de experiencia en el ámbito aduanal. Es Jefe de Operaciones Marítimas de Importación de (Grupo Woodward) división Agenciamiento Aduanero en el puerto de Manzanillo, Colima, especializada en Operaciones reguladas por SAGARPA. Actualmente cursa la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos.

Agente Aduanero y el sello digital del SAT; con este documento, el transportista se presenta en la aduana para el despacho de sus mercancías.

Se deberá presentar el documento DODA-QR en la aduana y mediante cualquier dispositivo se podrá realizar la trazabilidad del Despacho Aduanero (Selección Automatizada, Reconocimiento Aduanero, Módulo de Salida). Inclusive la verificación de certificación digital del resultado para la operación de Selección Automatizada.

La habilitación del sistema informativo para la implementación del DODA se lleva a cabo de



forma gradual por aduana, de acuerdo al Boletín P072, publicado el día 14 de diciembre de 2016, en el Diario Oficial de la Federación. De modo que, a partir de dicha habilitación, los usuarios de comercio exterior del país deberán utilizar el esquema de despacho aduanero, a través del formato DODA con el código de barras bidimensional QR.

De acuerdo al boletín número P012, publicado el día 02 de abril de 2018, las aduanas que más recientemente se han integrado al esquema DODA son Toluca, Ciudad Acuña, Ciudad Hidalgo, Altamira y Guadalajara.

La Aduana de Manzanillo está actualmente en fase de prueba.

PASOS PARA SU GENERACIÓN

(Utilizar de preferencia navegador Mozilla Firefox)

- Contar con los sellos del Agente Aduanal.
- Ingresar a la página del SAT:
<http://www.sat.gob.mx>
 - Trámites.
 - Servicios – Documento de operación para despacho aduanero.

- Acceder con e.firma del AA.

Acceso con e.firma

Certificado (.cer):

Clave privada (.key):

Contraseña de clave privada:

RFC:

- Expandir datos generales y llenar los campos siguientes:
 - Aduana
 - Sección
 - CAAT
 - Número de identificación del transporte (PLACAS)
 - Tipo de operación
- Click en **pedimentos** (podrás integrar *N* cantidad de pedimentos, hasta 99).

Por medio de esta opción podrá integrar más pedimentos

- Colocar número de patente y número de pedimento. El sistema por sí sólo arrojará el resto de la información (Pedimentos Normales).

Datos Apéndice 17, Anexo 22
La captura de los datos deberá realizarse conforme al pedimento de que se trate

Patente / Autorización?	3977
Pedimento?	7018675
Tipo de Pedimento?	NORMAL
RFC del Importador/Exportador?	IE0890214JPA
Cve Pedimento / Cve recinto fiscalizado?	A1
Acuse de Valor (COVE)?	
Código de aceptación (validación)?	8VIVF6LS
Cant UMC?	2106.000
Importe total Efectivo / Dólares?	200108
Importe total Dif. Efectivo / Total guías NIU?	0
DTA / NIU?	4657
Remesa / Parte II?	0
Artículo Séptimo RGCE?	

- Nota: En relación al Artículo Séptimo RGCE colocar 0. (Aplica para aquellas operaciones que ya cruzaron el Módulo de Selección Automatizada pero no se presentó el pedimento, al invocar el beneficio al que se refiere dicho artículo, se deberá declarar el número "7").

Posterior a ello, aparecerá un recuadro como el siguiente, en el indicará que se ingresó satisfactoriamente.



- Seleccionar en **contenedores**, daremos de Alta contenedor (es) y sello (s).

Por medio de esta opción podrá integrar más contenedores o candados

Captura de Contenedores

Contenedores

Candado del Contenedor

Lista de Contenedores

Contenedor	Candado	Editar	Eliminar
... Sin datos			

- Desplegar **Pedimentos no integrados DODA**

Deberá seleccionar y firmar al menos un pedimento para generar DODA

- Seleccionar pedimento a generar DODA

Lista de Pedimentos

	Patente / Autorización	Pedimento	Cve Documento / Cve recinto fiscalizado	RFC / Acuse de Valor (COVE)	Remesa / Parte II	Editar	Eliminar
<input type="checkbox"/>							
<input checked="" type="checkbox"/>	3977	7018341	A1	IE0890214JPA	0		
<input type="checkbox"/>	3977	7018675	A1	IE0890214JPA	0		
<input type="checkbox"/>	3977	7018339	A1	IE0890214JPA	0		

- Firmar

e.firma

Certificado (cer):
C:\fakepath\wocg7104256r1.cer

Clave privada (key):
C:\fakepath\wocg7104256r1.key

Contraseña de clave privada:

RFC:
WOCG7104256R1

Y por último **GENERAR**:

Firmar

Generar DODA

DOCUMENTO DE OPERACIÓN PARA DESPACHO ADUANERO			Página 1 de 1
N° DE INTEGRACIÓN:	16919666	PATENTE O AUTORIZACIÓN:	3577
CÓDIGO DE BARRAS BIDIMENSIONAL			
FECHA DE EMISIÓN: 2017-09-05 12:06:43			
N° TOTAL DE PEDIMENTOS Y/O AVISOS CONSOLIDADOS DE LA OPERACIÓN: 1			
CONTENEDORES/GRUPO DE PEDIMENTOS/VEHÍCULO ECONÓMICO DEL VEHÍCULO:	CAMBIOS	SECCIÓN ADUANERA DE DESPACHO:	
AEPHLS000034	NAT1000001	160 MANZANILLO, COL.	
CADENA ORIGINAL: [1603077117010341108198802200504PHJ8893542017-09-05 12:06:43]			
FIRMA DEL REPRESENTANTE LEGAL, AGENTE O APODERADO:			
N° DE SERIE DEL CERTIFICADO: 00001000000305780000			
SELLO DIGITAL: h9i0d0d0g0v0Kv/30K6SK0Om5RoC0+2ac78UhtmbvivaUP28dygdy56LFTSSh6NR2gc005C0C4eQ51C0a0a0c0m0a0d0b0m0a7H0H0R0JL8DE0C0Z0y0Uwep0g0MT0g0Q0y0K0Z0+2V0p0U0naM072m0k0+			
SELLO DEL SAT:			
N° DE SERIE DEL CERTIFICADO: 000001000007000112168			
SELLO DIGITAL: N7MMN0G0L3h+a0MY5AMF5ZD4A+RQzPL0v0yA0Q0+h0N0B0H0X0C0J0G0m0p0y0g0E0st0gh0w0X0T0L0V0N0M0L0p0N0Z0U0a0g0SK0PREZV11W3uVZL0Z7TFM0M0CFF0P0czB0Z0J0h0R0G0NZ0U0E0S0kg0Y0S0B0W0b0xg0L0a0B0r0+			

Hay que recordar que por el momento no se podrá realizar esquema DODA a las siguientes operaciones:

Este esquema no aplica en operaciones de tránsito, en operaciones con copia simple previstas en la Regla 3.1.18, segundo párrafo, fracción II y operaciones por medio de transporte ferroviario que realicen transmisiones a la Ventanilla Digital en términos de la Regla 1.9.11.

De igual manera no se deberá generar en operaciones que se realicen con Aviso Electrónico de Importación y de exportación.

ALGUNA DE SUS VENTAJAS

- Se pueden integrar hasta 99 pedimentos en un DODA.
- Se presenta un sólo documento aduanero por vehículo.
- Se incorpora la certificación digital en los pedimentos.
- Disminuye el tiempo en el proceso de Selección Automatizada.
- Proporciona una herramienta efectiva en el rastreo de los pedimentos en tiempo real, dentro y fuera de la aduana, a través de la lectura del código QR (SAT Móvil) desde cualquier dispositivo móvil con acceso a internet.
- Se limita la información que el operador de autotransporte, o cualquier otro actor, pueda consultar en los pedimentos.



MAESTRÍA EN **SISTEMA ACUSATORIO Y JUICIOS PENALES ORALES**

RVOE 20150061



Campus Central | CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

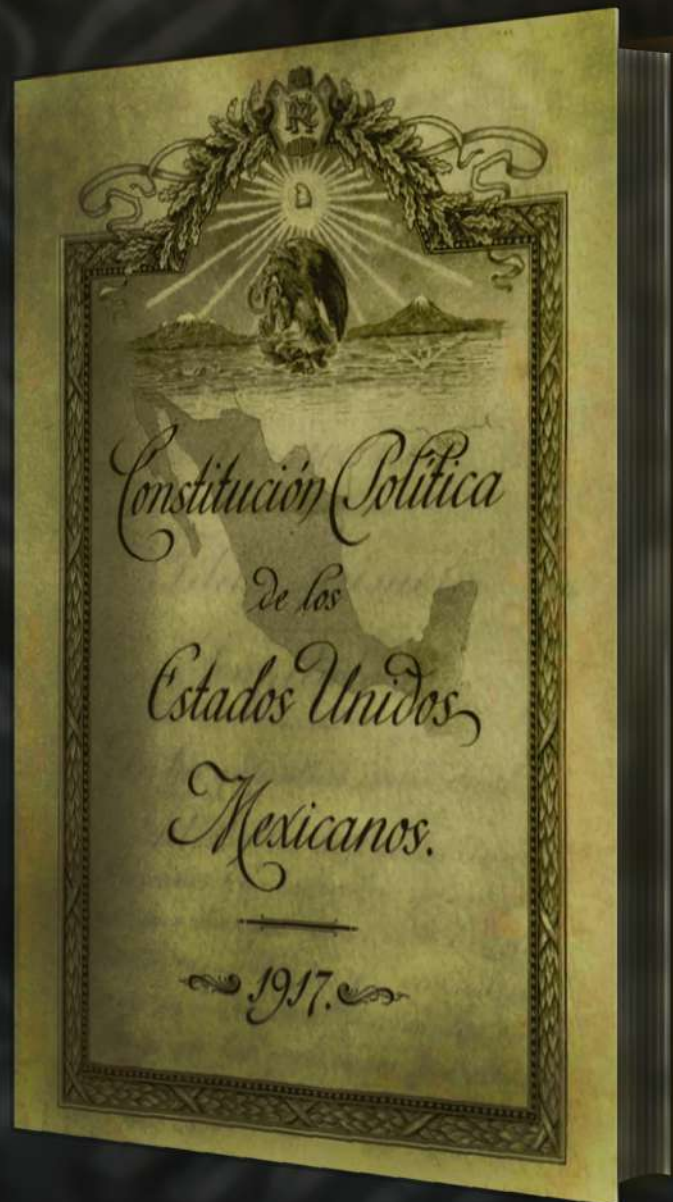
iSíguenos!



www.cuej.edu.mx

MAESTRÍA EN **DERECHO** CONSTITUCIONAL

RVOE 20150104



Campus Central | CDMX :

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

iSíguenos!



www.cuej.edu.mx

Licenciado en Comercio Internacional; Estudios Técnicos en Comercio Exterior y Arancelario en la Escuela de Tráfico y Tramitación Aduanal. Actualmente cursa la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Ha laborado en diferentes agencias aduanales realizando actividades como tramitación y revisión de mercancías, revisión de pedimentos, ha sido supervisor de operaciones. Actualmente se desempeña como revisor de pedimentos con el Agente Aduanal Arturo Villaseñor patente 3879.

LIC. RICARDO PÉREZ LERMA



PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO EN MATERIA ADUANERA PARA MERCANCÍAS QUE REQUIEREN CUMPLIR CON INFORMACIÓN COMERCIAL PARA LA IMPORTACIÓN

OBJETIVOS

1. Identificar la correcta aplicación a las normas oficiales de información comercial más usuales mediante un mapa conceptual que facilite su búsqueda de acuerdo con el producto aplicado.
2. Dar a conocer las consecuencias jurídicas al incumplimiento.
3. Dar a conocer solución a problemas de incumplimiento en los casos que sean descubiertos en reconocimiento aduanero.

NORMAS DE INFORMACIÓN COMERCIAL

NOM-050-SCFI-1994.- Información comercial a productos varios.

NOM-051-SCFI/SSA1-2010.- Información comercial y sanitario para alimentos y bebidas no alcohólicos preenvasados.

NOM-020-SCFI-1997.- Información comercial de cueros y material sintéticos o artificiales con esa apariencia, calzado, marroquinería, así como los dichos materiales.

NOM-024-SCFI-2013.- Información comercial para empaques, instructivos y garantías de los productos electrónicos, eléctricos y electrodomésticos.

NOM-004-SCFI-2016.- Información comercial, etiquetado de productos textiles, prendas de vestir, sus accesorios y ropa de casa.

NOM-141-SSA1/SCFI-2012.- Etiquetado para productos cosméticos preenvasados, etiquetado sanitario y comercial.

NOM-015-SCFI-2007.- Información comercial, etiquetado para juguetes.

NOM-142-SSA1.- Bebidas alcohólicas., Especificaciones sanitarias. Etiquetado Comercial

Estas normas se deben de cumplir antes de ser internadas al territorio nacional y antes de su comercialización.

El objetivo es dar a conocer al público los datos de información comercial de las mercancías, su origen y en su caso el contenido o especificaciones técnicas.

El cumplimiento se da mediante un etiquetado adherido, cosido, troquelado según la norma que corresponda.

A continuación, un mapa conceptual de las normas más usuales y el requisito de la etiqueta que debe llevar.

DATOS DE INFORMACIÓN COMERCIAL

DATO/NOM	050	051	020	024	004	141	015	142
Nombre y Domicilio del Importador	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ
País de Origen	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ
Nombre o denominación Genérica del Producto	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ	SÍ
Fecha de Caducidad o Preferente	SÍ	SÍ	NO	NO	NO	NO	NO	SI
Descripción de Insumos en su caso acabado	NO	NO	SÍ	NO	SÍ	NO	NO	NO
Talla para prendas y medida de accesorios	NO	NO	NO	NO	SÍ	NO	NO	NO
Indicación de Cantidad	SÍ	NO	NO	NO	NO	SÍ	SÍ	SÍ
Advertencia de Riesgo	SÍ	NO	NO	NO	NO	SÍ	NO	SÍ
Véase Instructivo o Manual	SÍ	NO	NO	NO	NO	SÍ	NO	NO
Leyenda o Símbolo de Edad	NO	NO	NO	NO	NO	NO	SÍ	NO
Lista de Ingredientes	NO	SÍ	NO	NO	NO	NO	NO	NO
Contenido Neto / Masa Drenada	NO	SÍ	NO	NO	NO	SÍ	NO	SÍ
LOTE	NO	SÍ	NO	NO	NO	SÍ	NO	SÍ
Información Nutricional	NO	SÍ	NO	NO	NO	NO	NO	NO

CARACTERÍSTICAS

Eléctricas Nominales	NO	NO	NO	SÍ	NO	NO	SÍ	NO
Leyendas Precautorias	SÍ	SÍ	NO	NO	NO	SÍ	SÍ	SÍ
Marca	NO	NO	SÍ	NO	SÍ	NO	NO	SÍ

PRESENTACIÓN DE INFORMACIÓN

En todos los casos de Información Comercial se debe presentar en idioma español de manera clara que no induzca al error.



ETIQUETA

Tipo de etiquetado/ Norma aplicable	050	051	020	024	004	141	015	142
Etiquetado adherido	SÍ	SÍ	NO	SÍ	NO	SÍ	SÍ	SÍ
Etiquetado Cocido o Troquelado	NO	NO	SÍ	NO	SÍ	NO	NO	NO

IDENTIFICADORES EN PEDIMENTO DE
INFORMACIÓN COMERCIAL**EN - NO APLICACIÓN DE LA NORMA OFICIAL MEXICANA.**

P / Identificar que la mercancía no está sujeta al cumplimiento de la NOM de conformidad con:

- **El Anexo 2.4.1** del Acuerdo por el que la Secretaría de Economía emite Reglas y Criterios de carácter general en materia de comercio exterior.
- Políticas y procedimientos para la evaluación

de la conformidad. Procedimientos de certificación y verificación de productos sujetos al cumplimiento de NOM's, competencia de la SE.

- Oficio emitido por la autoridad competente u organismo de certificación.
- Declarar la clave de excepción válida conforme a las siguientes opciones:

ENOM - Mercancía exceptuada en términos de la propia NOM.

U - Por no estar comprendida en la acotación únicamente del Acuerdo.

E - Por estar comprendida en la acotación 'excepto' del Acuerdo.

EIR - Por no estar sujeta al cumplimiento de la

NOM-016-CRE-2016, publicada en el DOF el 29 de agosto de 2016, de conformidad con el Acuerdo.

ART9 - Conforme al artículo 9 del Acuerdo.

ART13 - Conforme al artículo 13 de las 'Políticas y procedimientos.

■ La fracción que corresponda del artículo 10 del Acuerdo, conforme a lo siguiente: VI a IX, XI, XII, XIV, XV o XVI

Número de oficio emitido por la autoridad competente u organismo de certificación.

FR- Mercancía exceptuada de acreditar el cumplimiento de las disposiciones técnicas IFT-004-2016 e IFT-008-2015 en el punto de entrada al país, para empresas ubicadas en la región fronteriza y la franja fronteriza, que cuenten con registro como empresa de la frontera en términos del Decreto por el que se establece el IGI para la región fronteriza y la franja fronteriza norte y estén destinadas a permanecer en dicha franja y regiones fronterizas.

Declarar la NOM que se exceptúa.

Numeral de la NOM que exceptúa, cuando en el complemento 1 se declare la clave ENOM.

PA - CUMPLIMIENTO DE LA NORMA OFICIAL MEXICANA, PARA VERIFICARSE EN UN ALMACÉN GENERAL DE DEPÓSITO AUTORIZADO.

P / Indicar que la NOM se cumplirá conforme al Artículo 6, fracción III del acuerdo de NOM's vigente.

Clave de la Unidad Verificadora.

Declarar clave o código de la NOM cuyo cumplimiento se verificará en el almacén general de depósito.

No asentar datos. (Vacío).

PB - CUMPLIMIENTO DE NORMA OFICIAL MEXICANA PARA SU VERIFICACIÓN DENTRO DEL TERRITORIO NACIONAL, EN UN DOMICILIO PARTICULAR.

P / Indicar que la NOM se cumplirá conforme al Artículo 6, fracción IV del acuerdo de NOM's vigente.

Clave de la Unidad Verificadora.

Declarar clave o código de la NOM cuyo cumplimiento se verificará en domicilio particular.

No asentar datos. (Vacío).

NM SERÁ OBLIGATORIO DECLARAR EL NÚMERO DEL CERTIFICADO CUANDO LA FRACCIÓN ESTÉ COMPRENDIDA EN LOS ARTÍCULOS 1o., 2o., 4o. y 8o. DEL ACUERDO CORRESPONDIENTE. CUANDO LA NOM CORRESPONDA AL ARTÍCULO 3o. DEL CITADO ACUERDO, SE DEBERÁ DECLARAR LA CLAVE DE LA NOM A LA QUE SE ESTÁ DANDO CUMPLIMIENTO.

Sin embargo, debe quedar muy claro que, para la aplicación de los identificadores **se debe presentar una declaración bajo protesta de decir verdad que no serán comercializados** y para las fracciones que tienen acotación se podrá exceptuar con los identificadores U y E, en su caso dentro de las excepciones de cada norma.

La excepción sea para:

a) uso propio; b) proceso productivo; c) enajenación entre empresas; d) reempaque.

PROCEDIMIENTO POR INCUMPLIMIENTO A LAS NORMAS DE INFORMACIÓN COMERCIAL

Los casos de incumplimiento se dan comúnmente por la falta de la información en la etiqueta, o bien, por no estar de manera completa los datos de información comercial en las etiquetas que se presentan los productos.

Las consecuencias legales por incumplimiento a la norma son:

ARTÍCULO 151. Las autoridades aduaneras procederán al embargo precautorio de las mercancías y de los medios en que se transporten, en los siguientes casos:

II.- Cuando se trate de mercancías de importación o exportación prohibida o sujeta a las regulaciones y restricciones no arancelarias a que se refiere la fracción II, del artículo 176 de esta Ley y no se acredite su cumplimiento o sin acreditar el cumplimiento de las normas oficiales mexicanas o, en su caso, se omita el pago de cuotas compensatorias.

ARTÍCULO 158. Las autoridades aduaneras, con motivo del ejercicio de sus facultades de comprobación, procederán a la retención de las mercancías o de los medios de transporte, en los siguientes casos:

II. Cuando con motivo del reconocimiento aduanero no se acredite el cumplimiento de normas oficiales mexicanas de información comercial.

ARTÍCULO 176. Comete las infracciones relacionadas con la importación o exportación, quien introduzca al país o extraiga de él mercancías, en cualquiera de los siguientes casos:

II. Sin permiso de las autoridades competentes o sin la firma electrónica en el pedimento que demuestre el descargo total o parcial del permiso antes de realizar los trámites del despacho aduanero o sin cumplir cualesquiera otras regulaciones o restricciones no arancelarias emitidas conforme a la Ley de Comercio Exterior, por razones de seguridad nacional, salud pública, preservación de la flora o fauna, del medio ambiente, de sanidad fitopecuaria o los relativos a Normas Oficiales Mexicanas excepto tratándose de las Normas Oficiales Mexicanas de información comercial, compromisos internacionales, requerimientos de orden público o cualquiera otra regulación.

ARTÍCULO 184. Cometen las infracciones relacionadas con las obligaciones de transmitir y presentar, información y documentación, así como declaraciones, quienes:

XIV. Omitan o asienten datos inexactos en relación con el cumplimiento de las normas oficiales mexicanas de información comercial.

ARTÍCULO 185. Se aplicarán las siguientes multas a quienes cometan las infracciones relacionadas con las obligaciones de presentar documentación y declaraciones, así como de transmisión electrónica de la información, previstas en el artículo 184 de esta Ley:

XIII. Multa equivalente del 2% al 10% del “valor comercial” de las mercancías, a la señalada en la fracción XIV.

3.7.20. Para los efectos de los artículos 158 y 184, fracción XIV, de la Ley, cuando con motivo del reconocimiento aduanero, se detecten mercancías que no cumplen con las NOM's señaladas en el punto 3 del Anexo 2.4.1 que identifica las fracciones arancelarias de la TIGIE en las que se clasifican las mercancías sujetas al cumplimiento de las NOM's en el punto de su entrada al país y en el de su salida, contenido en el Anexo 2.4.1 del “Acuerdo por el que la Secretaría de Economía emite reglas y criterios de carácter general en materia de Comercio Exterior” publicado en el DOF el 31 de diciembre de 2012 y sus posteriores modificaciones, y se trate de datos omitidos o inexactos relativos a la información comercial que se identifican en el Anexo 26, las autoridades aduaneras retendrán las mercancías en los términos del artículo 158 de la Ley, para que el interesado cumpla con lo dispuesto en la NOM correspondiente, dentro de los 30 días siguientes al de la notificación de la retención de la mercancía, y efectúe el pago de la multa a que se refiere el artículo 185, fracción XIII, de la Ley

PROCEDIMIENTO PARA LIBERAR UNA MERCANCÍA EN RECONOCIMIENTO ADUANERO

PASO 1. Solicitar Guarda y Custodia de la Mercancía.

Como ya revisamos anteriormente, el transporte de la mercancía queda en garantía por las mismas y se debe solicitar mediante escrito ante la aduana, dirigido al administrador de la aduana que facilite la guarda y custodia de la mercancía con el objetivo de poder dejar las mercancías en algún almacén de depósito para dar cumplimiento al etiquetado en que se detectó la omisión o la invalidación.

PASO 2. Elaborar formato para pago de multa.

El formato se presenta por Buzón mediante escrito dirigido a la autoridad aduanera a fin de que autorice el monto del pago de la multa.

PASO 3. Solicitar etiquetado

Solicitar a la autoridad aduanera mediante escrito por Buzón autorice el etiquetado a la mercancía que se omitió o detectó con error, indicando la cantidad a etiquetar, modelo en su caso.

PASO 4. Solicitar al almacén el etiquetado.

Una vez obtenida la autorización de la autoridad aduanera por escrito, se deberá presentar en el almacén a fin de llevar a cabo la actividad del etiquetado y, una vez terminado; dicha actividad se dará aviso a la autoridad aduanera de reconocimiento aduanal para que revise los datos y etiquetas que se colocaron.

CONCLUSIONES

Para cumplir con la importación de mercancías que serán para la comercialización, se deberá cumplir con las normas de información comercial, que es a través de una etiqueta ya sea adherida, cosida o troquelada a los artículos, de acuerdo con la norma que le corresponda y al artículo que sea dirigido.

Para las mercancías que no vayan a ser para la comercialización y utilizadas por los propios importadores, ya sea para sus procesos productivos o para la distribución para sus servicios, se deberán cumplir mediante una declaración bajo protesta de decir verdad que serán para tal uso con las claves al pedimento.

Para las fracciones de las mercancías que no requiera cumplir con las normas por sus características, éstas estarán indicadas por su acotación o bien por exclusión de la misma norma.

Las claves de importación son:

EN (EXCEPTUANDO LA NORMA) deberán indicar la fracción al artículo del que está excluido o la clave ENOM con el numeral al que está excluido.

NM (CUMPLIMIENTO DE NORMA) deberá indicar la norma que está cumpliendo.

PB O PA (CUANDO SEAN UTILIZADOS POR UNA UNIDAD DE VERIFICACIÓN)



DOCTORADO EN DERECHO

RVOE 20130002

Informes:

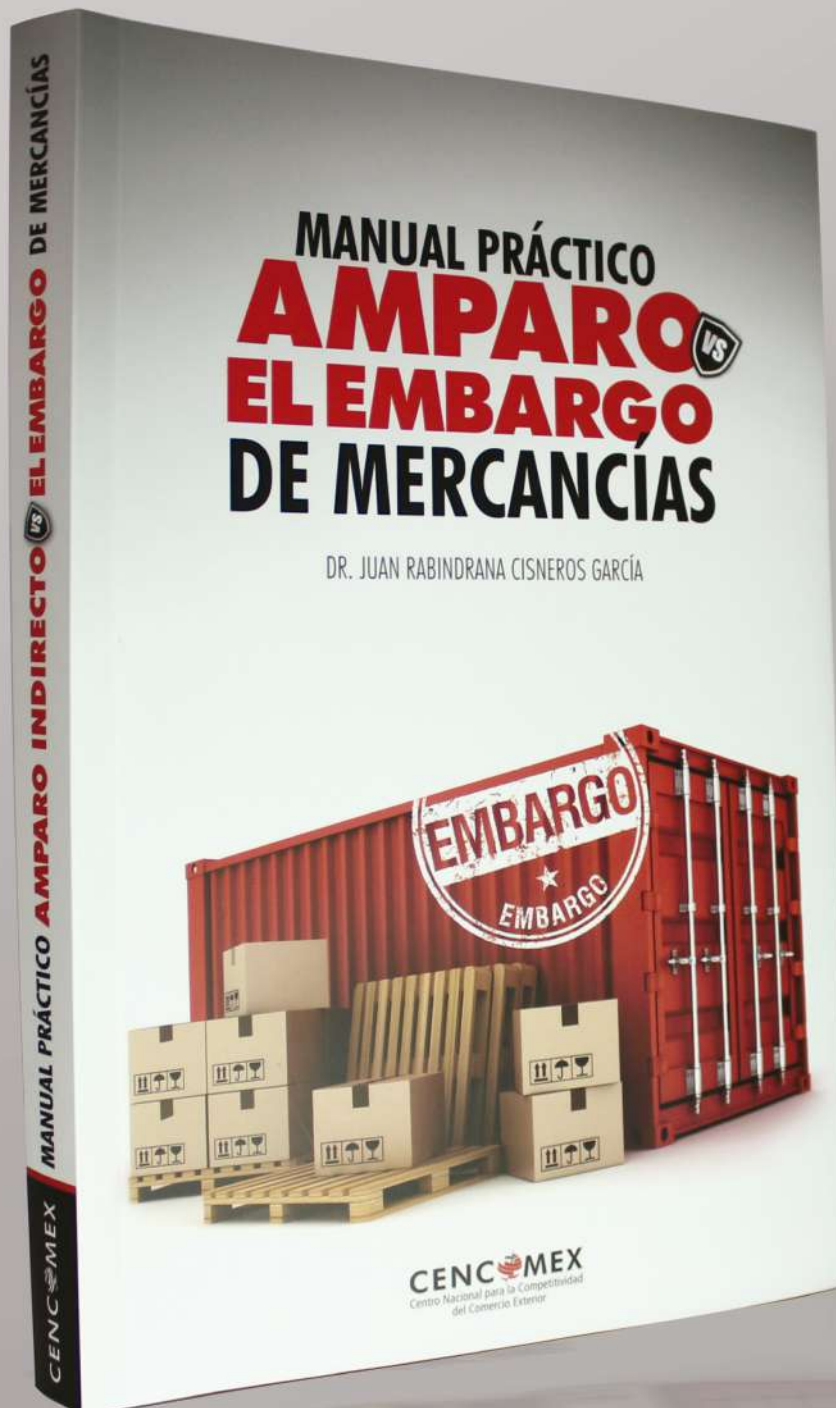
5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

¡Síguenos!



www.cuej.edu.mx

ADQUIERE TU LIBRO



Informes:

5243.0290 - 5998.8186 - 5575.9840 - 5672.2020

CUENTA ADUANERA DE GARANTÍA

Egresado de la Facultad de Derecho de la UNAM, cuenta con un posgrado en impuestos por la Escuela Libre de Derecho, posgrado en impuestos del Instituto Tecnológico Autónomo de México (ITAM), posgrado "International Taxation" impartido por la Universidad de Harvard-ITAM. Maestro en Derecho Administrativo y Fiscal en la Facultad de Derecho de la Barra Nacional de Abogados, es Especialista en Comercio Exterior en la Unidad de Estudios de Posgrado de la Facultad de Derecho de la UNAM. Estudios concluidos de la Maestría en Derecho Aduanero, es candidato a Doctor en Derecho Tributario por la Universidad de Salamanca, España. Además, es doctorando de la Universidad Panamericana. Dentro de la Administración General de Aduanas, fue Administrador Central de Investigación Aduanera, y titular de la Administración Central de Visitaduría. Actualmente, es abogado postulante dentro del despacho Lammoglia Riquelme y Asociados S.C., en donde asesoran y defienden en asuntos de materia fiscal y comercio exterior. Cuenta con diversas publicaciones en el periódico el Economista, en revistas especializadas en materia fiscal y de comercio exterior; así como la coautoría del libro "Conocimientos Básicos de Comercio Exterior para el Contador Público"; coautor del Libro "Nuevos Paradigmas del Comercio internacional"; coautor del libro "Administración Pública Contemporánea, Derecho, Política y Justicia. Estudios Jurídicos en Homenaje a Alfonso Nava Negrete" y coautor del libro "Derecho Fiscal: Homenaje a Eusebio González García. Autor del Libro "Procesos y Procedimientos Fiscales y Aduaneros".

MTRO. BALAM LAMMOGLIA



CUENTA ADUANERA DE GARANTÍA

¿IMPOSIBILIDAD LEGAL O TRAMPA PROCESAL?

SUMARIO:

1. Introducción. 2. Naturaleza jurídica. 3. Algunos casos en que las autoridades exigen la presentación de la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía. 4. El estudio de la naturaleza jurídica de la cuenta aduanera de garantía como elemento para la procedencia de la regla 3.7.21. de las Reglas Generales de Comercio Exterior. 5. Propuesta de reforma. 6. Conclusión.

1. INTRODUCCIÓN

En el presente artículo procederemos a estudiar las Cuentas Aduaneras de Garantía y cómo estos dispositivos se han erigido en auténticos obstáculos al comercio exterior. Ello no sólo por lo abrupta que

puede resultar su exigencia, sino por lo tortuoso que puede llegar a ser, para los importadores, conseguir dicho documento, al extremo de llegar a convertirse en un elemento de imposible cumplimiento y, en consecuencia, en un impedimento para el correcto desarrollo de las operaciones de comercio exterior. En concreto, un obstáculo al comercio.



2. NATURALEZA JURÍDICA

Los precios estimados son un instrumento utilizado por las autoridades fiscales y aduaneras para combatir las prácticas de **Subvaluación** que afectan la economía nacional. Estos precios estimados se constituyeron bajo la premisa de que su establecimiento se encontraba en concordancia con las obligaciones internacionales adquiridas por México, ya que no rechazan el valor declarado por los contribuyentes, sino que presumen, salvo prueba en contrario, que el valor declarado por los contribuyentes es menor al determinado por la autoridad.

Los precios estimados sirven como precio de referencia para la determinación del monto de la garantía que ha de ser proporcionada por parte de los importadores, además de asegurar, al Fisco Federal, el pago de las contribuciones. En otras palabras, la cantidad a garantizar mediante cuenta aduanera de garantía resultará de la diferencia entre el precio estimado determinado por la autoridad aduanera y el valor declarado por el importador.

En la actualidad, las cuentas aduaneras encuentran su fundamento legal en el artículo 86-A de la Ley Aduanera, el cual regula la procedencia de las cuentas aduaneras de garantía y los depósitos realizados en ellas; se establece cuándo debe ser exhibida, por parte de los contribuyentes, la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía, cómo debe estar constituida y su proceso de cancelación (en caso de ser procedente).

No obstante, y como es de explorado derecho, el fundamento legal de un instrumento o una institución jurídica debe brindarnos los elementos, ya sean explícitos o implícitos, para determinar la naturaleza jurídica del elemento de estudio.

Empero, en el caso de las cuentas aduaneras de garantía, tenemos que el artículo 86-A de la Ley Aduanera no hace mención de la naturaleza jurídica de las constancias de depósito en cuenta aduanera de garantía, sino sólo impone la obligación de su presentación cuando el caso lo amerita.

los instrumentos mediante los cuales las autoridades se valen para regular o restringir el Comercio Exterior son:

- Aranceles (ad-valorem, específicos o mixtos).
- Regulaciones o restricciones no arancelarias.
- Normas oficiales mexicanas.
-

Pero resulta que, si atendemos al contenido del Título IV de la Ley de Comercio Exterior “Aranceles y medidas de regulación y restricción no arancelarias del Comercio exterior”, las constancias de depósito en cuentas aduaneras de garantía sólo podrían ser clasificadas como una de las regulaciones o restricciones no arancelarias.

En otras palabras, se afirma lo anterior toda vez que la constancia de depósito en cuenta aduanera **NO ES UNA REGULACIÓN ARANCELARIA** en términos de los artículos 12, 13 y 14, del capítulo I “ARANCELES”, resultando, por mera lógica y exclusión, que la constancia de depósito en cuenta aduanera deba ser clasificada como una regulación o restricción no arancelaria.

Empero, resulta que, de conformidad con el contenido del artículo 36-A, fracción I, inciso e) de la Ley Aduanera, la cuenta aduanera es uno de los documentos que debe acompañar a los pedimentos de importación. Entonces, el tratamiento que el precepto legal en cita da a las constancias de depósito en cuenta aduanera de garantía complica la determinación de la naturaleza jurídica de las mismas.

Sin embargo, el conflicto teórico-académico no es la única consecuencia, sino que en casos reales, debido a la pésima clasificación o tratamiento que el artículo 36-A de la Ley Aduanera da a los depósitos en cuenta aduanera de garantía, las autoridades fiscales o aduaneras toman esta discrepancia como fundamento para no dar procedencia a beneficios para los contribuyentes para dar cumplimiento a regulaciones o restric-

ciones no arancelarias cuando éstas son detectadas durante el ejercicio de facultades de comprobación (como lo es el caso del acceso al beneficio establecido en la regla 3.7.21. de las Reglas Generales de Comercio Exterior vigentes).

En tal virtud, podemos comprobar que, los claroscuros que rodean a la naturaleza jurídica de las constancias de depósito en cuenta aduanera de garantía, llegan a causar graves perjuicios a los contribuyentes, al punto de que las constancias de depósito en cuenta aduanera de garantía se erigen en auténticos obstáculos de casi imposible cumplimiento para quienes pretenden subsanar las irregularidades detectadas por las autoridades y que son justo el foco de atención de nuestro estudio.

3. ALGUNOS CASOS EN QUE LAS AUTORIDADES EXIGEN LA PRESENTACIÓN DE LA CONSTANCIA DE DEPÓSITO EN CUENTA ADUANERA DE GARANTÍA

Existen diversos casos en los cuales la presentación de las constancias de depósito en cuenta aduanera se vuelven exigibles. Entre ellas encontramos:

- A) La fracción arancelaria de la mercancía a importar está sujeta a precio estimado. Entonces se tramitará dicha cuenta antes de la importación.
- B) La mercancía es sometida a una reclasificación arancelaria por parte de la autoridad revisora durante el despacho aduanero o por un dictamen de laboratorio, la nueva fracción arancelaria está sujeta a precio estimado, por lo que el precio unitario de importación es menor a aquel.

En este caso, resultará que la autoridad exija la presentación de la constancia de depósito en cuenta aduanera de mercancía; no obstante, ante lo abrupto de la exigencia, y toda vez que la obtención de la cuenta aduanera de garantía es difícil de conseguir, la mayoría de los contribuyentes se ven imposibilitados para solventar tal irregularidad y pierden sus mercancías en favor del Fisco Federal.

Es justo en este caso, en el cual puntualizamos que la cuenta aduanera de garantía se constituye en un obstáculo al comercio, que se otorga al contribuyente un plazo muy corto para subsanar la irregularidad.

Actualmente, la única institución bancaria que proporciona el servicio de cuentas aduaneras de garantía es el banco BBVA Bancomer, quien sólo proporciona este servicio si, de forma previa, el contribuyente cuenta con una cuenta de cheques activa con ellos, de tal manera que si la institución no abre esta cuenta en favor del contribuyente tampoco brindará el servicio de cuenta aduanera de garantía.

Además, la cuenta aduanera de garantía no admite otros medios de garantía, como lo son los estipulados en el artículo 141 del Código Fiscal

de la Federación, ni se prevé otro método de cumplimiento alternativo para este requisito, pues aun cuando la regla 1.6.26 de las Reglas Generales de Comercio Exterior vigentes, estipula que se puede dar cumplimiento a la cuenta aduanera de garantía mediante depósito en cuenta referenciada a favor de la Tesorería de la Federación (TESOFE), resulta que dicha cuenta no ha sido habilitada y no se cuenta con protocolo alguno para recibir esos depósitos.

Convirtiendo, así, la presentación de la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía, en una exigencia de casi imposible realización para el contribuyente. No somos omisos en contemplar que, a nuestro juicio, sería posible subsanar la omisión de la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía mediante el beneficio previsto en la regla 3.7.21 de las Reglas Generales de Comercio Exterior vigentes, exhibiendo la constancia de forma extemporánea.

No obstante, y como mencionamos en párrafos anteriores, resulta que al no existir claridad en la naturaleza jurídica de la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía, hay autoridades que no la consideran una regulación o restricción no arancelaria y, por lo tanto, no dan procedencia al beneficio.



Por último, consideramos que, en caso de no poder acceder a métodos alternativos de cumplimiento para la constancia de depósito en cuenta aduanera, en lugar de garantizar las contribuciones que la autoridad determine éstas sean pagadas y enteradas mediante formulario múltiple de pago. Sin embargo, aun cuando el artículo 86-A de la Ley Aduanera prevé la devolución de las cantidades depositadas transcurriendo el plazo de 6 meses, si el contribuyente optara por pagar a través de formulario múltiple de pago, no existe certeza sobre si se trata de un pago definitivo, ni cómo se puede proceder a su devolución en caso de cumplirse el plazo de 6 meses.

C) Como forma de sustitución del embargo precautorio en casos de subvaluación los contribuyentes pueden optar por sustituir el embargo precautorio de las mercancías de su propiedad cuando éstas sean embargadas con fundamento en la fracción VII del artículo 151 de la Ley Aduanera. En estos casos, el contribuyente podrá tomar las medidas necesarias para obtener la cuenta aduanera de garantía al no existir tanta premura para exhibir tal documento.

4. EL ESTUDIO DE LA NATURALEZA JURÍDICA DE LA CUENTA ADUANERA DE GARANTÍA COMO ELEMENTO PARA LA PROCEDENCIA DE LA REGLA 3.7.21. DE LAS REGLAS GENERALES DE COMERCIO EXTERIOR

Independientemente de todo lo anterior, y en virtud de que hemos vislumbrado la complejidad de la obtención de la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía, es que se insiste en que tanto autoridades fiscales y aduaneras, así como nuestras autoridades jurisdiccionales, dentro de sus ámbitos de competencia, procedan

al estudio concienzudo de la naturaleza jurídica de las cuentas aduaneras de garantía. Ello porque de dicho elemento depende, en gran manera, el tratamiento que en el ámbito jurídico se le otorgue a un dispositivo jurídico como lo es la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía: ¿es un documento? ¿es un mero requisito? ¿o se trata de una auténtica institución jurídica como lo es una regulación o restricción no arancelaria?

Lo anterior resulta de vital importancia en relación a los métodos que pudieran ser implementados para el cumplimiento alternativo de la presentación de la constancia de depósito en cuenta aduanera de garantía, tal como lo es el beneficio previsto en la regla 3.7.21 de las Reglas Generales de Comercio Exterior.

No obstante, se insiste: al no haber declaraciones mediante criterios o pronunciamientos de carácter jurisdiccional que aclaren la naturaleza jurídica de las cuentas aduaneras se convierte en el pretexto ideal para que las autoridades fiscalizadoras no admitan otros medios de cumplimiento y terminen por imponer créditos fiscales a los contribuyentes, además de hacerles perder sus mercancías en favor del Fisco Federal.

5. PROPUESTA DE REFORMA

A nuestro juicio, las autoridades fiscales y legislativas competentes pueden realizar acciones dentro de sus ámbitos de competencia que den solución al problema de obtención de las constancias de depósito en cuenta aduanera de garantía, entre ellas, proponemos:

- Que la Ley Aduanera cambie sus disposiciones (artículos 36-A y 86-A) con la finalidad de que se le dé tratamiento a las cuentas aduaneras de garantía como una auténtica regulación o restricción no arancelaria, en concordancia con la Ley de Comercio Exterior.
- La adición de disposición expresa, en la Ley Aduanera, que autorice hacer uso de los otros

métodos de garantía previstos por el artículo 141 del Código Fiscal de la Federación, en caso de que el contribuyente no pueda adquirir la cuenta aduanera de garantía.

- Que el Servicio de Administración Tributaria amplíe el listado de instituciones bancarias autorizadas para brindar el servicio de cuenta aduanera de garantía y que se asegure que las instituciones que autorice no eliminen dicho servicio de forma unilateral de su catálogo de servicios.

- Que la Secretaría de Hacienda y Crédito Público habilite la cuenta referenciada a nombre de la Tesorería de la Federación a la que hace referencia la regla 1.6.26 de las Reglas Generales de Comercio Exterior para que los contribuyentes puedan acceder a esta alternativa.

- Que el Servicio de Administración Tributaria establezca, mediante reglas, la admisión del pago y entero de las contribuciones a garantizar mediante formulario múltiple de pago, estableciendo un protocolo para su posterior devolución en términos del último párrafo del artículo 86-A de la Ley Aduanera vigente.

6. CONCLUSIÓN

De conformidad con el estatus actual que guarda la legislación aduanera mexicana tenemos que las constancias de depósito en efecto se constituyen como un mecanismo para combatir la subvaluación que algunos contribuyentes pueden realizar en perjuicio del erario público.

No obstante, debemos recordar que, en materia fiscal, las actuaciones de los contribuyentes deben presumirse de buena fe de conformidad con la Ley Federal de Derechos del Contribuyente, y es justo por los contribuyentes que actúan de buena fe que se deben poner a su



disposición aquellos protocolos que les permitan subsanar las irregularidades que lleguen a detectar las autoridades durante el ejercicio de sus facultades de comprobación.

Recordando también que, en concordancia con la Ley Federal de Derechos del Contribuyente, las autoridades deben buscar que el cumplimiento de obligaciones fiscales sea lo menos gravoso posible para los constituyentes.

Además, las autoridades deben realizar un extrañamiento ante las instituciones bancarias autorizadas para brindar el servicio de cuentas aduaneras de garantía, y el porqué a pesar de recibir autorización por parte del Servicio de Administración Tributaria solicitan requisitos excesivos a los usuarios, y unilateralmente deciden dejar de brindar tal servicio sin avisar a la autoridad y en perjuicio de los contribuyentes.

Ahora bien, si respecto de la obtención de las constancias de depósito en cuenta aduanera de garantía hemos detectado que éstas se erigen en auténticos obstáculos al desarrollo normal del comercio exterior, entonces las autoridades competentes deben atender a la problemática y prever más y mejores métodos alternativos de solución que permitan a los contribuyentes dar cumplimiento a sus obligaciones fiscales.

DERECHO PROCESAL FISCAL Y ADUANERO

DR. JUAN RABINDRANA CISNEROS GARCÍA
DR. CARLOS JAVIER VERDUZCO REINA





MAESTRÍA EN DERECHO FISCAL Y ADMINISTRATIVO

RVOE 20121644

Campus Central | CDMX:
5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

Plantel Tijuana | Baja California
(664) 200 2770
(664) 684 2303



www.cuej.edu.mx

Licenciado en Derecho por la Universidad Nacional Autónoma de México; Maestro en Derecho Fiscal y Administrativo por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos, Especialista en Derecho Fiscal y Administrativo por el Instituto Nacional de Desarrollo Jurídico; Candidato a Doctor en Derecho por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Profesor de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México y del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Abogado postulante en Derecho Administrativo, Derecho Aduanero y Derecho Fiscal.

MTRO. ZENÉN MIGUEL CRUZ



REQUISITOS PREVIOS A LA IMPORTACIÓN DEFINITIVA DE MERCANCÍAS DE COMERCIO EXTERIOR

En este artículo comentamos algunos requisitos previos y básicos para la importación definitiva de mercancías de comercio exterior a nuestro país.

Conviene decir que el artículo 2º, fracción III, de la Ley Aduanera, establece que se consideran mercancías a los productos, artículos, efectos y cualesquier otros bienes, aun cuando las leyes los consideren inalienables o irreductibles a propiedad particular. Al respecto, el diccionario Larousse Ilustrado define las mercancías como género u objeto vendible: mercancías de mala venta. Fig. Objeto de trato o venta. SINÓN. Género, mercadería, producto.¹

El Dr. Juan Rabindrana Cisneros García, en su obra "El Derecho Aduanero Mexicano", después de exponer los diferentes términos que se contienen en la definición del artículo 2º de la Ley Aduanera, concluye que las mercancías son: ...Todos los productos, artículos, efectos y bienes destinados a la venta, incluso los que se consideran inalienables e irreductibles, con excepción de los que la Ley de los Impuestos Generales de Importación y Exportación indica...²

Conforme a ello, no dejemos de observar que la 9a Regla Complementaria para la aplicación de la Tarifa de la Ley de los Impuestos Generales de Importación y de Exportación, precisa determina-

¹ Pequeño Larousse Ilustrado, México, Larousse, 2008, p. 675.

² Cisneros García, Juan Rabindrana, Derecho Aduanero Mexicano, México, Porrúa, 2013, p. 100.

dos bienes que no se consideran como mercancías y, en consecuencia, no se gravan:

- a) Los ataúdes y las urnas que contengan cadáveres o sus restos.
- b) Las piezas postales obliteradas que los convenios postales internacionales comprenden bajo la denominación de correspondencia.
- c) Los efectos importados por vía postal cuyo impuesto no exceda de la cantidad que al efecto establezca la Secretaría de Hacienda y Crédito Público, mediante Regla de carácter general en materia aduanera.
- d) Las muestras y muestrarios que por sus condiciones carecen de valor comercial. Se entiende que no tienen valor comercial:
 - Los que han sido privados de dicho valor, mediante operaciones físicas de inutilización que eviten toda posibilidad de ser comercializados.
 - Los que por su cantidad, peso, volumen u otras condiciones de presentación, indiquen, sin lugar a dudas, que sólo pueden servir de muestras o muestrarios.

Por lo que, las mercancías para el derecho aduanero se constituyen en todas aquellas cosas que pueden ser apropiadas por las personas, exceptuando, obviamente, las que identifica la 9ª Regla Complementaria.

En estas circunstancias, y para el ingreso o salida de mercancías de comercio exterior al territorio nacional, es necesario preverles un destino aduanero, esto con base en el artículo 90 de la Ley Aduanera.



En efecto, dicha disposición legal señala:

Las mercancías que se introduzcan al territorio nacional o se extraigan del mismo podrán ser destinadas a alguno de los regímenes aduaneros siguientes:

A. DEFINITIVOS.

I. De importación.

II. De exportación.

B. TEMPORALES.

I. De importación.

- a) Para retornar al extranjero en el mismo estado.
- b) Para elaboración, transformación o reparación en programas de maquila o de exportación.

II. De exportación.

- a) Para retornar al país en el mismo estado.
- b) Para elaboración, transformación o reparación.

C. DEPÓSITO FISCAL.

D. TRÁNSITO DE MERCANCÍAS.

I. Interno.

II. Internacional.

E. ELABORACIÓN, TRANSFORMACIÓN O REPARACIÓN EN RECINTO FISCALIZADO.

F. RECINTO FISCALIZADO ESTRATÉGICO

Por lo que, para el caso de nuestros comentarios, el régimen de importación definitiva se traduce en la entrada de mercancías de procedencia extranjera para permanecer en el territorio nacional por un tiempo ilimitado.

Este régimen aduanero habrá de establecerse obligatoriamente, en el pedimento de importación, que constituye:

“ La declaración en documento electrónico, generada y transmitida respecto del cumplimiento de los ordenamientos que gravan y regulan la entrada o salida de mercancías del territorio nacional, en la que se contiene la información relativa a las mercancías, el tráfico y régimen aduanero al que se destinan, y los demás datos exigidos para cumplir con las formalidades de su entrada o salida del territorio nacional, así como la exigida conforme a las disposiciones aplicables. ³ ”

De ahí que los interesados en ingresar mercancías a nuestro país para permanecer por un tiempo ilimitado, es necesario que consideren los siguientes requisitos:

- Estar inscritos y activos en el Registro Federal de Contribuyentes.
- Prever su domicilio fiscal localizado para el Servicio de Administración Tributaria.

³ Artículo 2, Fracción XVI de la Ley Aduanera.

- Contar con Firma Electrónica Avanzada o sello digital amparado con un certificado vigente, para transmitir, presentar información o realizar algún trámite ante la autoridad aduanera, a través del sistema electrónico aduanero.

- Establecer un correo electrónico para efectos de oír y recibir notificaciones por parte de las autoridades aduaneras.

- Estar al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales para obtener la opinión positiva respecto de ello.

- Inscribirse en el padrón de importadores y, en el caso de que se trate de mercancías que se encuentren en el anexo 10, apartado A, de las Reglas Generales de Comercio Exterior para 2017, de acuerdo a su clasificación arancelaria, también inscribirse en el padrón sectorial de importadores.

- Contar con la información, documentación y otros medios de prueba necesarios para comprobar el país de origen y de procedencia de las mercancías para efectos de preferencias arancelarias, marcado de país de origen, aplicación de cuotas compensatorias, cupos y otras medidas.

- Tener información, documentación y otros medios de prueba necesarios para comprobar el valor de las mercancías.

- Contar con documentación que ampare las regulaciones y restricciones no arancelarias o que, en su caso, esté sujeta la mercancía.

- Contar con los servicios de un agente o de una agencia aduanal que actúen como sus consignatarios o mandatarios en los trámites relacionados con el despacho aduanero de las mercancías.

De ser persona moral y no desee promover el despacho aduanero de las mercancías con un agente o agencia aduanal, tiene la obligación de realizarlo a través de un representante legal acreditado por el Servicio de Administración Tributaria.



- En caso de que se realice el despacho aduanero de las mercancías con una agencia o agente aduanal se deberá entregar, al Servicio de Administración Tributaria, un documento que compruebe el encargo conferido para que dicha agencia o agente aduanal realice sus operaciones.

De igual forma, de ser persona moral que no va a promover el despacho aduanero de sus mercancías con la intervención de una agencia o agente aduanal, solicitar, ante el Servicio de Administración Tributaria, se le asigne un número de autorización con la finalidad de que pueda transmitir pedimentos a través del sistema electrónico aduanero.

- Si se va a llevar a cabo el despacho de las mercancías con una agencia o agente aduanal deberá entregarles una manifestación, bajo protesta de decir verdad, con los elementos que permitan determinar el valor de las mercancías.

- Llevar los sistemas de control de inventarios en forma automatizada que mantengan en todo momento el registro actualizado de los datos de control de las mercancías de comercio exterior, mismos que deberán estar a disposición de la autoridad aduanera.

Con ello, se evitará el incumplimiento de obligaciones que dan pauta a embargos de mercancías, procedimientos aduaneros, infracciones y sanciones e incluso delitos, que ponen en grave situación a las personas que deseen ingresar mercancías de comercio exterior que van a quedarse por un tiempo ilimitado en el territorio nacional.

Licenciado en Economía por la Universidad de Texas Panameric, cursó diplomado en legislación aduanera por el Tecnológico de Monterrey y es egresado de la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Agente aduanal sustituto de Grupo Aduanal Sustaita y Director de operaciones internacionales; socio fundador de SUSTAITA Logistic Center LLP, y socio fundador de SUSTAITA Cargo S.A. De C.V

LIC. EVERARDO SUSTAITA PICENO



ACUERDO DE RECONOCIMIENTO MUTUO...MRA

Los Acuerdos Mutuos de Reconocimiento (MRA) son convenios que permiten garantizar que los organismos reconocidos operen de manera equivalente y segura aplicando las mismas normas y procedimientos.

El objetivo principal de los Acuerdos de Reconocimiento Muto es facilitar y agilizar la operación aduanera, además de reducir obstáculos técnicos al comercio de la Organización Mundial de Comercio (OMC). Este Acuerdo pide a los miembros que acepten entablar negociaciones enfocadas en la conclusión de acuerdos de mutuo reconocimiento, esto con la intención de que los resultados sean mutuamente satisfactorios.

Actualmente no basta solamente con tener acuerdos comerciales para que un país sobresalga y pueda competir a nivel global. Los Acuerdos de Reconocimiento Mutuo entre los Operadores Económicos Autorizados (OEA) es una ventaja más que tienen estas empresas certificadas para hacer más ágil su proceso aduanal en las fronteras. La rapidez en el comercio exterior y su logística es un atributo muy valioso.

Esta certificación aplica desde 2012 en México. En su inicio aplicó, principalmente, a empresas manufactureras y comercializadoras, después, a los transportistas y, finalmente, a los agentes aduanales, se hizo así con la intención de blindar toda la cadena logística.

Actualmente el SAT acaba de publicar que, hasta agosto de este año, existían 150 agentes aduanales certificados OEA (de un aproximado de poco más de 700 agentes aduanales en México) y 124 auto transportistas.

I. OBJETIVO

Identificar el esquema de la importación de mercancía que será enviada vía aérea a México desde los Estados Unidos de América, este último es quien realizará el despacho aduanero previo a la salida del vuelo de carga hacia territorio nacional en una aduana fronteriza.

II. ALCANCE

El presente proceso aplica para la aduana mexicana, la aduana americana, la aduana de destino, el agente aduanal y el personal de la aerolínea.

III. NORMATIVIDAD

a) Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos: artículos 73, fracciones XXIX, numeral 1° y XXX; 89, fracción XIII y 131. **b)** Ley Aduanera: artículos 1, 2, fracción VIII, 3, 20, 35, 36, 36-A, 37, 37-A, 40, 41, 43, 54, 56, 64 al 78, 83, 90, 100 B, 144, fracciones II, V, XI, XXXIII y 162. **c)** Ley del Servicio de Administración Tributaria: artículo 7, fracciones II y VII. **d)** Reglamento de la Ley Aduanera: artículos 42 y 64 al 67. **e)** Reglamento Interior del Servicio de Administración Tributaria: artículos 2, apartado D, antepenúltimo párrafo, 7, 19, fracciones III, XXI, XLIII, XLIV, XLV, XLVII y XLVIII y 21. **f)** Reglas Generales de Comercio Exterior: reglas 1.9.9., 1.9.13., 3.8.7. y anexo 22.

IV. CONCEPTOS BÁSICOS / GLOSARIO

Agente aduanal: agente aduanal, apoderado aduanal, dependiente y representante legal.

Documento aduanero: relación de documentos, pedimento de exportación, pedimento de exportación parte II, impresión simplificada del pedimento, aviso consolidado, cuaderno ATA.

DOL: document of Link.

Incidencia: surge a partir de una irregularidad, es el inicio de un procedimiento administrativo.

Irregularidad: es la confirmación de una anomalía encontrada por el operador de módulo durante la presentación del documento aduanero ante el módulo del mecanismo de selección automatizado.

MSA: Mecanismo de Selección Automatizado.

SAAI: Sistema Automatizado Aduanero Integral.

V. DETALLE DEL PROCESO

1. El agente aduanal presenta documento aduanero tres horas antes de la salida de la aeronave del aeropuerto situado en los Estados Unidos de América.

2. El personal de la aerolínea de carga transmite al SAAI el manifiesto de carga tres horas antes del despegue de la aeronave del aeropuerto estadounidense.

3. La aduana mexicana, con base en la información del manifiesto de carga, determina si practica la revisión de la mercancía.

4. Si la mercancía requiere revisión continua en el numeral 4.1., de lo contrario, pasa al punto número 5.

4.1. La aduana mexicana presenta "documento de enlace" para poder efectuar la revisión al menos dos horas antes de la salida del avión.

4.2. En caso de que el "documento de enlace" sea aprobado para revisión por parte de la aduana americana, pasa al numeral 4.3., de lo contrario continúa en el numeral 4.2.1.

4.2.1. La aduana americana informa, a través del DOL, los motivos por los cuales se niega la inspección.

4.2.2. La aduana mexicana envía análisis de riesgo a la aduana destino para que revisen mercancía. Pasa al punto 5.

4.3. La aduana americana realiza la inspección a la mercancía al menos una hora antes de que el avión despegue.

4.4. La aduana mexicana participa como observadora en la inspección de la mercancía que realiza la aduana americana.

4.5. En el caso de encontrarse irregularidad, continúa con el numeral 4.5.1., de lo contrario, pasa al punto 5.

4.5.1. En el caso de que la mercancía inspeccionada atente contra la seguridad en México continúa al numeral 4.5.1.1., de lo contrario, sigue el paso del numeral 4.5.2.

4.5.1.1. Si se atenta contra la seguridad de los Estados Unidos de América, continúa con el numeral 4.5.1.1.1., de lo contrario, pasa al numeral 4.5.1.2.

4.5.1.2 La aduana americana toma las medidas correspondientes de acuerdo a sus atribuciones y su jurisdicción.

4.5.1.3 La aduana mexicana rechaza el embarque. Concluye proceso.

4.5.2. En caso que se corrija la irregularidad por parte del agente aduanal, pasa al





punto 5, de lo contrario, continúa con el numeral 4.5.3.

4.5.3. La aduana mexicana envía análisis de riesgo a aduana destino y pasa al numeral 9.1.

5. La aduana mexicana procesa el documento aduanero ante el MSA.

6. En la aduana de destino se realiza la descarga del avión y se efectúa la conducción de la mercancía al área asignada.

7. La aduana de destino recibe la información de la mercancía despachada y preinspeccionada.

8. La aduana de destino revisa documento aduanero contra la mercancía presentada y verifica si tiene análisis de riesgo.

9. De tratarse de mercancía con análisis de riesgo, continúa con el numeral 9.1., de lo contrario, pasa al punto 10.

9.1. La aduana de destino realiza la inspección de la mercancía.

9.2. En el caso que presente incidencia, continúa en el numeral 9.2.1., de lo contrario, pasa al punto 10.

9.2.1. La aduana de destino inicia el procedimiento administrativo que corresponda. Concluye proceso.

10. La aduana de destino permite la salida de la mercancía. Concluye proceso.

BIBLIOGRAFÍA:

T21MX. Por Enrique Duarte, México Busca más Reconocimientos Mutuos de OEA. 21 Oct 2015

Forbes México. Negocios Internacionales 5 de Febrero 2014

Licenciado en Economía, egresado de la Universidad Autónoma de Baja California Sur, egresado de la Maestría en Derecho Fiscal y Administrativo del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Se ha desempeñado en los últimos 5 años en el Servicio de Administración Tributaria. En la Administración General de Auditoría Fiscal Federal. Fue Administrador Central de Verificación y Evaluación de Entidades Federativas en Materia de Coordinación Fiscal. Administrador Central de Planeación y Programación de Auditoría Fiscal Federal. Administrador Desconcentrado de Auditoría Fiscal en Baja California Sur "2".

LIC. JESUS MANUEL FIGUEROA ROMERO



TIPOLOGÍA DE ESQUEMA AGRESIVO DE EVASIÓN FISCAL EN MÉXICO: COMPRAVENTA O INTERCAMBIO DE FACTURAS QUE AMPARAN OPERACIONES INEXISTENTES

LOS DIVERSOS ESQUEMAS Y SU COMBATE

Podemos establecer, de manera general, que los esquemas agresivos en materia fiscal, por definición, son todas aquellas prácticas que se implementan con el claro objetivo de generar beneficios económicos a los interesados; sin embargo, generan perjuicio al erario (ya que erosionan la base gravable de contribuciones) afectan la distribución equitativa de la riqueza, la

generación de proyectos productivos sociales y, en general, afectan al patrimonio nacional e impactan directamente en los principios de equidad y proporcionalidad tributaria. Entre las diversas modalidades de estos esquemas podemos destacar una modalidad muy recurrida: la compra-venta o el intercambio de facturas que amparan operaciones inexistentes.

Dentro del esquema de la venta o intercambio participan activamente los empresarios o dueños de las empresas o negocios, asimismo, los asesores, despachos y notarios públicos que

impulsan la formación de alianzas delictuosas y que, además, se involucran directamente tanto en la planeación como en la ejecución de estrategias para crear empresas fachada, conocidas también como de papel, lo que trastoca el marco de las leyes fiscales y otras disposiciones jurídicas del derecho común. Para ello se valen de prestanombres, utilizan personas catalogadas como adultos mayores, o de la tercera edad, que en muchos de los casos aparecen como representantes legales o socios sin capacidad económica. Cuando se trata de empresas ya establecidas que forman parte de un mismo grupo empresarial simplemente operan la facturación, entre ellas, de bienes o servicios que realmente no se materializaron.

Para cubrir todos los requisitos fiscales, el esquema opera de la siguiente manera: se transmite la factura del proveedor al cliente, lo que a su vez da lugar al pago del cliente al proveedor por el monto señalado en la misma; el proveedor cobra el cheque o retira los fondos bancarios si se realizó mediante transferencia electrónica bancaria y este dinero es devuelto al cliente con un importe menor por el cobro de una comisión pactada.

BENEFICIOS ILEGALES QUE OBTIENE EL CLIENTE:

- En el Impuesto Sobre la Renta (ISR), un incremento en las deducciones fiscales, lo que se traduce en la erosión a la base para lograr con ello un pago marginal o, en su caso, generar pérdidas fiscales que se traducen en el no pago de dicho impuesto y amortización de las mismas en ejercicios posteriores.
- En el caso del impuesto al valor agregado (IVA), generación de saldos a favor para utilizarlos mediante la figura del acreditamiento contra el mismo impuesto en otros periodos, o bien, compensar dichos saldos a favor contra impuestos a su cargo. En muchos casos se solicitan devoluciones de IVA, lo que afecta el patrimonio nacional y, por ende, el interés público.

INTERVENCIÓN DEL LEGISLADOR

Mediante decreto publicado en el Diario Oficial de la Federación el 9 de diciembre de 2013, el legislador pone en marcha un plan estratégico para combatir el tráfico de comprobantes fiscales, ya que reforma el Código Fiscal de la Federación y adiciona el artículo 69-B.

Dicho precepto legal tiene como prioridad identificar a aquellas personas físicas o morales que realizan la comercialización de comprobantes fiscales que simulan operaciones de compraventa de bienes o prestación de servicios inexistentes. El legislador señala una serie de procedimientos que concluyen con la publicación en el Diario Oficial de la Federación de contribuyentes que, en resumen, no logran acreditar contar con la capacidad humana, técnica o material para realizar los actos reflejados en dichos documentos o facturas.

Los efectos de la publicación son las consideraciones, con efectos generales, de que las operaciones contenidas en los comprobantes fiscales expedidos por el contribuyente en cuestión no producen ni produjeron efecto fiscal alguno.

En este otorgamiento de atribuciones a las autoridades fiscales queda claro el reconocimiento a estas prácticas nocivas, posibilitando, con ello, la neutralización de la práctica, con independencia de que en apariencia se hubiesen cumplido los requisitos formales para una deducción y/o acreditamiento, puesto que en la enajenación de facturas simuladas los actores partícipes de dicha simulación acordaban el cumplimiento de requisitos formales tales como la emisión del comprobante fiscal, así como el pago a través de los medios establecidos en ley como la transferencia de recursos, el uso de cheques, monedero electrónico, entre otros, logrando, de esta manera, evitar los efectos nocivos fiscales.

Cabe señalar que la herramienta legal dotada por el poder legislativo no exige el ejercicio de facultades de comprobación establecidas en el artículo 42 del Código Fiscal de la Federación, puesto

que el artículo 69-B del mismo Código puede aplicarse en ejercicio de facultades o fuera de ellas como procedimiento independiente.

REFORMA RECIENTE AL ARTÍCULO 69-B DEL CÓDIGO FISCAL DE LA FEDERACIÓN

Esta reforma al Código Fiscal de la Federación deriva de diversas interpretaciones al precepto legal, por parte de los contribuyentes, con la finalidad de no ubicarse en alguno de los supuestos previstos por el artículo 69-B, sustentando, en medios de defensa, alegatos relativos a que, supuestamente, éste no se encuentra apegado a derecho, específicamente en lo relativo a los plazos establecidos en el mismo.

Es por eso que el legislador, con la finalidad de que fuese más clara y precisa la interpretación de la norma, y que ésta no tuviese que requerir de la interpretación de un órgano jurisdiccional, reforma el citado artículo y publica dicha reforma en el Diario Oficial de la Federación el 25 de junio de 2018.

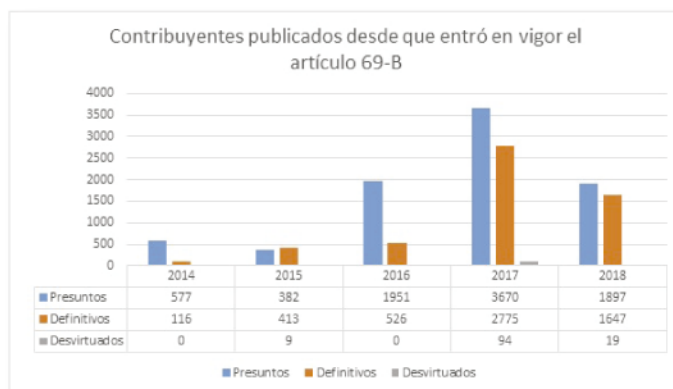
La reforma define con mayor precisión los plazos con que cuenta la autoridad fiscal para emitir resolución definitiva. En un alcance con cierto detalle, partiendo de la publicación del oficio de presunción en el Diario Oficial de la Federación, el contribuyente cuenta con 15 días para aportar documentación que considere pertinente para desvirtuar dicho supuesto, sin embargo, existe la posibilidad, por única ocasión, de solicitar prórroga por parte del contribuyente, la cual consta de 5 días (se entenderá concedida sin que sea necesario un pronunciamiento por parte de la autoridad siempre y cuando dicha solicitud se haya realizado dentro del plazo de los 15 días).

Una vez transcurrido el plazo para aportar la información y documentación, la autoridad cuenta con un plazo no mayor a 50 días para emitir la resolución. Dentro de los primeros 20

días del plazo la autoridad puede requerir a los contribuyentes información y documentación adicional, es decir, puede realizar un requerimiento aclaratorio o alcance para solicitar mayor información a la aportada por el contribuyente, la cual deberá proporcionarse en un plazo máximo de 10 días a partir de que surta efectos la notificación de requerimiento que se realiza mediante buzón tributario. Cabe señalar que el plazo de 50 días se suspende a partir de la notificación del requerimiento de la autoridad y se reanuda a partir del día siguiente en que fenezcan los 10 días con que cuenta el contribuyente para aportar la documentación e información solicitada. Por lo anterior, la modificación al artículo 69-B atiende a la necesidad por parte del legislador de otorgar una mayor certeza a los contribuyentes que se encuentran en dicho procedimiento y, a su vez, salvaguardar los derechos de legalidad y seguridad jurídica, esto es, que de la sola lectura del precepto legal el contribuyente conozca los tiempos y fases del procedimiento en los cuales se pudiera encontrar.

CIFRAS PÚBLICAS DEL SAT

En consulta a la página electrónica del SAT se encuentran los siguientes datos de contribuyentes publicados, ya sea presuntos o definitivos, desde la entrada en vigor del artículo 69-B del CFF en el año 2014, observándose que se ha ido incrementando el número de contribuyentes a partir del año 2016:



Realizando un recuento desde el año 2014, que es donde entra en vigor el artículo 69-B, hasta el mes de agosto de 2018, y de información publicada por el Servicio de Administración Tributaria, el total de contribuyentes publicados como definitivos, presuntos y desvirtuados, asciende a la cantidad de 8,477, los cuales tienen una representación porcentual:

Contribuyentes Publicados el artículo 69-B del CFF



Como se puede observar en la gráfica anterior, los contribuyentes que han desvirtuado la presunción representan apenas el 1%, lo que confirma la eficacia del procedimiento en el combate a la comercialización de comprobantes.

El SAT, en su informe Tributario y de Gestión del cuarto trimestre de 2017, publica que en 136,135 actos de fiscalización recaudó 140 mil 867.1 millones de pesos, lo que representa un incremento del 41.8% de 2012 a 2017 y que, derivado de la publicación en listas definitivas de los EFOS, a diciembre de 2017, se logró una recaudación de 9 mil 130 millones de pesos por parte de las empresas que deducen operaciones simuladas (EDOS).

CONCLUSIÓN

La adición al Código Fiscal de la Federación del artículo 69-B representa el interés del legislador en dotar de mayores atribuciones a las autoridades fiscales para el combate a dicha práctica y, de esta manera, cumplir con la sociedad, la cual exige una equitativa recaudación fiscal.



Dicho compromiso se ve reflejado también con la reciente reforma al mencionado artículo, la cual propone un procedimiento más claro y detallado con el fin de garantizar los derechos de legalidad y seguridad jurídica de los contribuyentes, además de continuar con paso firme contra la comercialización de comprobantes fiscales.

No debemos de perder de vista que dentro del mismo paquete de reformas de 2013 nació el procedimiento para la declaratoria de inexistencia de operaciones con el que se adiciona la fracción III del artículo 113 del Código Fiscal de la Federación, esto para efectos de sancionar con una pena de tres meses a seis años de prisión al que expida, adquiera o enajene comprobantes fiscales que amparen operaciones inexistentes, falsas o actos jurídicos simulados.

A lo largo de cinco años esta reforma ha sido sometida al contexto y rigor de constitucionalidad ante la Suprema Corte de Justicia de la Nación, misma que ha confirmado la constitucionalidad del artículo 69-B.

Asimismo, esta reforma está cambiando el paradigma en materia fiscal, puesto que en los Tribunales se están dirimiendo controversias respecto al tema de la materialidad de las operaciones facturadas, aspecto casi impensable hace algunos años. La justicia y equidad tributaria empiezan a respetar el pleno derecho humano del sujeto pasivo y, al mismo tiempo, sostienen el Estado de derecho y la auténtica defensa del interés público.

Licenciado en Comercio Internacional, del Instituto Politécnico Nacional, estudiante de la Maestría en Derecho Aduanero y derecho de Comercio Exterior del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Verificador de Mercancías: Aduana de Coatzacoalcos. Verificador de Mercancías: Aduana de Dos Bocas, Tabasco. Catedrático de la Universidad Olmeca en el estado de Tabasco. Se desempeñó como Gerente de Tráfico en Agencia Aduanal, Gerente General en Agencia Aduanal, Supervisor de Tráfico, Subgerente de Operaciones de Agencia Aduanal y Mandatario de Agente Aduanal en el Puerto de Manzanillo.

LIC. RAFAEL PAUL RODRÍGUEZ MARTÍNEZ



FUNCIONES DE LA AGENCIA ADUANAL MODERNA

Hoy día la Aduana ha dejado de ser un instrumento recaudatorio cómo venía desarrollándose en los años 80. Ya que, en ese entonces, la política económica del gobierno era distinta a la realidad que vivimos hoy. En esos años no existía el fenómeno mundial conocido como “globalización” tampoco existía la telefonía celular y el internet; que han acelerado a pasos agigantados la comunicación, el intercambio de ideas y la forma de hacer negocios de las personas ubicadas en distintas partes de mundo. En esos años nuestra economía estaba cerrada al comercio exterior y, por ende, el Agente Aduanal tenía otra función; la cual era meramente ejecutoria, esto al encargarse sólo de realizar los pagos de arance-

les de los pedimentos y algunos esbozos o intentos de hacer sus primeros intentos en logística. En ese entonces los grandes importadores era el mismo gobierno a través de empresas paraestatales como CONASUPO, PEMEX y alguna otra empresa, propiedad o controlada por el gobierno; muy distinta a lo que hoy vemos día a día.

En los años 90, al ingreso de México a la Organización Mundial del Comercio (OMC), el agente aduanal se vio inmerso en un gran número de regulaciones y restricciones no arancelarias a cumplir para diferentes tipos de mercancías. Entendió que la industria nacional se ve afectada cuando el volumen de importaciones de productos

extranjeros ingresaba al país de forma indiscriminada y que, las cuotas compensatorias de hasta un 500% sobre el valor de las mercancías, era uno de los instrumentos preferidos por el gobierno para obtener ingresos de forma inmediata.

En el año 1992, el 17 de diciembre cuando se firmó el Tratado de Libre Comercio de América del Norte (TLCAN) que entró en vigor el primero de enero del año 1994, fue cuando México se posicionaba ante los ojos del mundo como un país en vías de desarrollo con grandes posibilidades de hacer crecer su economía de la mano de los Estados Unidos y Canadá; por lo que el agente aduanal también evoluciona una vez más y se hace el experto en el cumplimiento de las obligaciones que exige el nuevo tratado de libre comercio van tomando mayor peso en las operaciones diarias los aspectos normativos y gran cantidad de empresas van en aumento en la frontera y franja fronteriza norte. Aprovechando

los beneficios que trae el acuerdo firmado por los tres países participantes, se comienza a observar cambios principalmente los relacionados en lo económico; ya que la aduana ya no puede recaudar impuestos (muchas mercancías se encuentran exentas gracias al TLCAN) y la ADUANA se transforma a un ente regulador del comercio, pues las regulaciones no arancelarias toman mayor fuerza ante la omisión del pago de impuestos en las importaciones definitivas y por las importaciones temporales que realizan las MAQUILADORAS.

En 2018, a 100 años de la creación de figura del agente aduanal, su papel ha evolucionado acorde a las necesidades del país y del mercado (entiéndase como mercado a los importadores y exportadores), hoy, el agente aduanal se convierte en un aliado estratégico para los clientes que requieren de sus servicios, hoy no sólo brinda el servicio del despacho aduanero, también se involucra en



logística internacional y nacional; maniobras dentro y fuera de puerto, temas como la certificación de procesos bajo estándares de ISO 9000 son obligados, la certeza jurídica y la seguridad en el manejo de las mercancías se convierte en una forma de trabajo a cumplir siempre por parte de los agentes aduanales para ser más competitivos. Por ello, quien sólo oferta el despacho aduanero está condenado a quedar relegado del mercado al ser menos competente.

Posterior a los atentados del 11 de septiembre en los Estados Unidos de Norteamérica, el tema en ese país fue la seguridad interna y ésta se convierte en tema central en todo el mundo. Ello también impacta al flujo de intercambio de las mercancías que viajan de un país a otro, en respuesta a ello existe la necesidad de crear un instrumento internacional que garantice la seguridad de las mercancías, es aquí cuando el Gobierno Mexicano se suma al esfuerzo y crea la figura **del nuevo esquema de empresas certificadas (NEEC). El cual, es un programa que busca fortalecer la seguridad de la cadena logística del comercio exterior; facilitará el cruce de mercancías por las fronteras, propiciando el bienestar económico.**

Cabe mencionar que posteriormente, en el año 2015, en México se cambió el nombre de la certificación a Operador Económico Autorizado, mejor conocido como Certificación OEA; dado que en ámbito internacional se le denominaba de esta forma y así se podía evitar confusiones por manejar un nombre distinto ejemplo en la Unión Europea y varios en América Latina, Japón, Corea del Sur, su programa lleva también el nombre de OEA, mientras que en Estados Unidos, esta certificación fue denominada (Customs-Trade Partnership Against Terrorism) (C-TPAT), en Canadá (Partners in Protection) (PIP).

La certificación OEA del Agente Aduanal, le da mayor peso a la seguridad de las mercancías y de la información, así como el manejo correcto de las mercancías en la cadena de suministros. Al

agente aduanal se le reconoce su importancia e influencia en el comercio exterior como Operador Logístico. Este nuevo rol más los servicios que ofrece a los importadores y exportadores como la asesoría jurídica, fiscal e incluso la logística, conforman un círculo virtuoso que toda empresa con actividad de comercio exterior busca en un proveedor de servicios en el ramo aduanero. No sólo eso, existen agentes aduanales visionarios que están identificando que por sus propios esfuerzos no es suficiente y están conformando sociedades con otros agentes aduanales a manera de tener mayor cobertura en el país en donde puedan brindar sus servicios y abarcar otros segmentos, como el flete internacional en sus distintas modalidades, flete nacional, servicios de almacenaje y la distribución de mercancías conocidos como **4PL** (Fourth-Party Logistics) el cual es un término que designa a proveedores de servicios logísticos cuyo, rol es asegurar que, tanto las relaciones en la cadena de suministro como la relación costo/efectividad, sean optimizadas a través del manejo de una gran variedad de servicios logísticos integrados para sus clientes.

En el período del 2015 al 2018, tal ha sido el impacto de estos grupos de agentes aduanales que se conforman en sociedades que la propia autoridad comienza a considerar la creación de una nueva figura jurídica para el agente aduanal. Se comienza a escuchar en foros relacionados al comercio exterior el término de *“agente aduanal corporativo”* como respuesta a la nueva realidad que existe en el país, nacen empresas con recursos económicos sin tener una patente aduanal propia, estas empresas están conglomerando varios agentes aduanales y ofertan sus servicios con cobertura a nivel nacional”, esto brinda una ventaja con sus posibles clientes potenciales, pueden ofrecer una “patente respaldo por aduana” y garantizan la continuidad de las operaciones y del negocio en caso de una contingencia con la “patente principal” las importaciones y exportaciones no se detienen por este blindaje *“logístico y jurídico”* que ofertan estos grupos.

“ El pasado 25 de junio del presente año, fue publicado en el Diario Oficial de la Federación, una modificación a la Ley Aduanera, la cual crea la figura jurídica de la “agencia aduanal” adicionando los artículos 167-D al 167-N.

”

Aunque con esta modificación se vislumbran algunos beneficios para los agentes aduanales que decidan sumarse a esta nueva figura jurídica, también existen temas que la propia Ley no ha clarificado del todo en esta modificación. A criterio personal, la modificación se quedó corta en algunos rubros que pudieron ser más atractivos y fomentar el equivalente al BROKER en los Estados Unidos de Norteamérica quien puede ofrecer sus servicios sin ninguna limitante geográfica. Por ejemplo, en el decreto publicado no se considera que el o los miembros que integren esta “nueva sociedad” tengan acceso a todas las aduanas del país lo cual hace menos atractivo a quienes la integran, la cobertura está acotada a las aduanas que previamente los agentes aduanales ya tenían autorización para realizar los despachos, esto resta competitividad a lo que hoy día existe con las sociedades vigentes entre agentes aduanales.

Hoy el agente aduanal sólo puede actuar en cuatro aduanas donde haya decidido solicitar su registro y, puede incluso solicitar la cancelación de una o varias aduanas de forma indistinta y, solicitar su registro para actuar otras en la que considere más conveniente establecerse para ofrecer sus servicios.

Por otro lado, en el Decreto del 25 de julio la “agencia aduanal” puede solicitar una aduana adicional a las que ya tienen sus agentes aduanales que la conforman previa solicitud al SAT, aunque no se expresa el tiempo para obtener la autorización. Cabe mencionar que el Decreto entrará en vigor el próximo 22 de diciembre del



presente año y, sólo resta que la autoridad federal emita el Decreto de la publicación de las reglas de comercio exterior para el año 2019 (por lo regular se publican en diciembre del año anterior al de vigencia) donde se describan las reglas técnicas de operación de la “agencia aduanal” y pueda ser posible para los agentes aduanales poder conformarse y operar el comercio exterior con ésta nueva figura jurídica, conformando las nuevas funciones del agente aduanal en el siglo XXI a 100 años de la creación del especialista logístico y del comercio exterior y de nuestro país.

Este próximo 2019, será un año de nuevos retos para el país, serán despejadas muchas incógnitas generadas con el nuevo régimen de gobierno. Estos retos también incluyen el Roll que desempeñará el agente aduanal y/o agencia aduanal en la economía nacional para afrontar el comercio exterior incluso, las constantes declaraciones del presidente Donald Trump con las amenazas de sacar a su país del TLCAN versión 2.0, lo que es innegable es la real codependencia de nuestras economías y la de los tres países firmantes del Tratado, la economía mundial y el papel de Alemania con la Unión Europea y el impacto en su economía con la salida de Inglaterra con el BREXIT, la guerra comercial entre los Estados Unidos de Norteamérica y la República Popular de China, así como Rusia y la India son variables a considerar en el mundo global y el comercio exterior de México.

Licenciado en Administración de Empresas por el Tecnológico de Monterrey (ITESM), egresado de la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior del CUEJ. Tiene más de 25 años de experiencia en comercio exterior, es Agente Aduanal. Director General GRUPO AV Francisco J. Almanza y Cia, SC Agencia Aduanal AV Cargo LLC Freight Forwarders & Warehousing, Director General desde 1994. Presidente (2006-2007) de COPARMEX Centro Patronal de la República Mexicana. En 2007 fue Vicepresidente de CAAAREM Confederación Nacional de Agentes Aduanales de la República Mexicana.

LIC. FRANCISCO JOSÉ ALMANZA VILLARREAL



ZONA LIBRE PARA LA FRONTERA NORTE DE MÉXICO

¿ESTAMOS LISTOS?

El proceso electoral 2018 en el que estuvo inmerso nuestro país trajo a la mesa de propuestas una gran cantidad de ideas, proyectos, planes y líneas de acción que impulsaron los candidatos de los diferentes partidos políticos, en su intención de ganar la mayor aceptación de la población que cada día está más sensible a la gama de necesidades y prioridades que tienen el entorno y las diferentes regiones que componen a México.

Algunas de estas propuestas impactan, y otras trascienden de manera importante, así se forman proyectos como el que presentó el candidato ganador, a través de un elemento de su equipo, Marcelo Ebrard Casaubón, futuro Secretario de Relaciones Exteriores, quien el pasado 22 de julio del 2018 dio a conocer el proyecto “Zona Libre para la Frontera Norte de México”, el cual entraría en vigor el 1º de enero del 2019.

Al ser un plan que se antoja ambicioso y de alcance importante, amerita una buena reflexión y análisis por parte de expertos. Los seis puntos principales que incluye son los siguientes:

1. Recorrer las aduanas tierra adentro, de 20 a 30 k hacia el sur.

2. Considerar zona libre o franca esos 20 ó 30 km hacia el sur, esto es, a lo largo de los 3 mil kilómetros de franja fronteriza norte con los EEUU.
3. Reducir las tasas de impuestos en dicha zona:

IVA al 8%

ISR al 20%
4. Modificar los impuestos especiales a la producción y servicios para establecer tarifas de gasolina, diésel y gas iguales a los Estados Unidos de América.
5. Aumentar el salario mínimo al doble de lo actual a partir del 1º de enero de 2019.
6. Ejecutar un plan de desarrollo urbano integral para el ordenamiento del uso del suelo, gracias a éste se escriturarían predios para muchas familias y se llevarían servicios básicos a las colonias más dispersas.

Si consideramos la situación del país, y viendo la importancia que reviste la relación con el país

vecino del norte (EEUU), además de la gran actividad económica que se generaría a lo largo de toda esa zona norte, sería fundamental medir y evaluar los probables resultados e implicaciones de este plan; se debería establecer una visión objetiva, positiva y políticamente prudente que permitiera generar bienestar, seguridad y mejor nivel de vida para que el país continúe evolucionando en el crecimiento y desarrollo sostenible, además de implementar la tecnología para enfrentar los retos de manera segura y con visión de futuro.

CONCLUSIÓN

Aquí presentamos un proyecto que ha sido anunciado para iniciar en enero de 2019, y que, por su relevancia, convendría analizar y evaluar los efectos y repercusiones que tendría y si realmente estamos listos para implementar esta zona franca en toda la frontera norte. Esto implica, desde el punto de vista comercial, económico, de bienestar social, además de competencia hacia el exterior e interior del país.



Licenciada en Comercio Exterior por la Universidad Autónoma del Estado de Hidalgo. Tiene 10 años de experiencia en comercio exterior; actualmente es gerente de la firma GPC Consultores, Consultoría Fiscal y Aduanera, además, tiene amplia experiencia en programa IMMEX. Actualmente cursa la maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos.

LIC. ARCELIA PÉREZ RANGEL



REFORMAS A LA LEY ADUANERA 2018

El pasado 25 de junio de 2018 se publicó, en el Diario Oficial de la Federación (DOF), el decreto por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley Aduanera. Esta reforma está enfocada en 3 ejes principales: **1)** Medidas de control, **2)** Certeza jurídica y **3)** Facilitación aduanera e implementaciones tecnológicas. A continuación, una breve descripción de los aspectos principales de esta reforma:

1. CONTROL

- Se adicionan infracciones y sanciones aplicables a las nuevas implementaciones tecnológicas.

- Se incluye a los poseedores y tenedores de mercancía como responsables solidarios respecto de las mercancías que ellos posean.

- Se establece responsabilidad solidaria para empresas IMMEX, en el caso de transferencias virtuales, y se exime de esta responsabilidad al agente aduanal.

- Se incluyen las Normas Oficiales Mexicanas (NOM's) dentro de las regulaciones y restricciones no arancelarias para efectos de infracciones y sanciones derivadas de su incumplimiento.

- Se establece la obligación de los recintos fiscalizados estratégicos a cumplir con las regulaciones y restricciones no arancelarias.

- Se establecen nuevas consecuencias cuando la autoridad determine que el nombre o domicilio del proveedor en el extranjero, o **domicilio fiscal del importador**, se encuentren en el supuesto de **no localizado, falso o inexistente**, en cuyo caso:

- Las mercancías pasarán a ser propiedad del fisco federal.

- La autoridad podrá rechazar el valor en aduana de las mercancías.

- Se establecen nuevas facultades para la autoridad aduanera:

- El contar con sistemas, dispositivos, equipos tecnológicos o cualquier otro medio electrónico o servicio necesario para el ejercicio de sus facultades.

- El embargo de las mercancías de comercio exterior cuando se presuma una infracción en materia de derechos de autor y de propiedad industrial.

- Establecer medidas especiales de operación aduanera que garanticen el combate eficaz de las prácticas indebidas en materia de comercio exterior.

- Podrá disponer de mercancías peligrosas cuando sean embargadas precautoriamente.

- Se considera el despacho aduanero conjunto con autoridades de otros países en territorio nacional o en el extranjero, de conformidad con los Tratados Internacionales de los que México sea parte.

2. CERTEZA JURÍDICA

- Se formaliza la obligación, para el importador o exportador, de crear un expediente

electrónico de cada uno de los pedimentos o documentos aduaneros tramitados, el cual deberá conservarse como parte de la contabilidad por los plazos establecidos en el Código Fiscal de la Federación.

- Se armonizan los artículos referentes a la eliminación de la facultad del SAT para enajenar bienes, esto de conformidad con lo establecido en la Ley del SAE.

- Se establece el mecanismo para establecer el valor de las mercancías que deberá asignarse a mercancías que pasaron a propiedad del Fisco Federal (SAE).

- Se actualizan las referencias de SHCP por el SAT y la factura por comprobante fiscal.

- Se establece la posibilidad de realizar consultas de clasificación arancelaria por parte de asociaciones, confederaciones o cámaras (anteriormente sólo las podría realizar el importador, exportador o el agente aduanal).

- Se faculta a la Secretaría de Economía para establecer cuotas compensatorias a los diferentes regímenes aduaneros.

- Se establecen nuevos lineamientos, que anteriormente no existían, para el régimen de depósito fiscal, tales como:

- I. Plazo de permanencia de las mercancías hasta por 24 meses.

- II. Requisitos para la obtención y causales de cancelación de la autorización para operar un depósito fiscal.

- Se modifican 30 artículos para adicionar la figura de la agencia aduanal, por lo que se da mayor certeza jurídica a la figura del agente aduanal.



3. FACILITACIÓN ADUANERA E IMPLEMENTACIÓN DE TECNOLOGÍA EN EL DESPACHO ADUANERO

- Se reduce el plazo de respuesta, por parte de la autoridad ante una consulta de clasificación arancelaria, de 4 a 3 meses, a partir de que se cuente debidamente integrado el expediente.
- Se establece la facilidad de conservar la manifestación de valor en aduana en documento digital (anteriormente debía conservarse en documento físico autógrafo).
- Se establece la posibilidad de rectificación del pedimento una vez concluidas las facultades de comprobación de la autoridad y no se haya detectado irregularidad.
- Se adiciona la posibilidad de autorizar, como recintos fiscalizados, a inmuebles que colinden con otro recinto fiscalizado previamente autorizado, incluso a través de una ruta confinada.
- Se establece la posibilidad de toma de muestras durante el ejercicio de las facultades de comprobación de la autoridad.
- Se elimina la obligación de presentar físicamente los documentos aduaneros durante el despacho, y se establecen los lineamientos para el despacho aduanero electrónico, es decir, se establecen los lineamientos de la utilización de dispositivos electrónicos en el despacho (principalmente DODA).
- Se considera la posibilidad de garantizar mediante depósitos en cuentas aduaneras de garantía, tratándose de órdenes de embargo de mercancías, a efectos de liberar las mercancías en tanto se resuelve el Procedimiento Administrativo en Materia Aduanera (PAMA).

CRÍTICAS A LA REFORMA

Si bien esta reforma puntualiza y da certeza jurídica a diferentes temas que carecían de ella, tales son los casos del archivo electrónico vs archivo físico, los nuevos lineamientos para el régimen de depósito fiscal y la creación de la figura de la agencia aduanal, existen algunos aspectos que pudieran representar riesgo de inconstitucionalidad y violación de los derechos del importador o exportador respecto de las facultades de la autoridad aduanera, por ejemplo:

- El despacho conjunto con autoridades aduaneras de otros países, ya que no se define claramente las responsabilidades y atribuciones de cada autoridad ante la detección de alguna inconsistencia, lo que pudiera generar incertidumbre jurídica para el contribuyente.

- El embargo de las mercancías de comercio exterior, cuando se presuma una infracción en materia de derechos de autor y de propiedad industrial, ya que la autoridad aduanera no es la autoridad responsable de determinar si existe violación a la ley de derechos de autor o propiedad intelectual.

- El establecimiento de medidas especiales de operación aduanera que garanticen el combate eficaz de las prácticas indebidas en materia de comercio exterior. En este punto no se especifica cuáles serán las medidas especiales permitidas a la autoridad aduanera para garantizar su actuación y salvaguarda de los derechos del importador o exportador.

- La facultad de disponer de mercancías peligrosas, cuando sean embargadas precautoriamente, es totalmente violatoria de los derechos de los importadores, toda vez que la autoridad, en un acto totalmente arbitrario y privativo, podrá disponer de las mercancías peligrosas cuando sean embargadas, pero no especifica cuál será el procedimiento a seguir en caso de

que el contribuyente subsane las irregularidades por las que se le hayan embargado las mercancías, situación que deja en estado de indefensión al importador o exportador.

- Las infracciones y sanciones, en caso de encontrarse en el supuesto de “domicilio no localizado”, ya que en este caso el importador se enfrentará a sanciones totalmente arbitrarias, tal es el caso de: 1) Las mercancías pasarán a ser propiedad del fisco federal y 2) La autoridad podrá rechazar el valor en aduana de las mercancías; medidas totalmente arbitrarias y que dejan, en un estado de indefensión, al importador, toda vez que él no es responsable de la verificación que hace la autoridad, y ni siquiera es notificado de que hubo o habrá una verificación a su domicilio y mucho menos el resultado de dicha verificación, lo que en la mayoría de los casos ocasiona graves consecuencias para el importador.

Asimismo, consideramos que aún existen temas que no han sido resueltos con esta reforma, tal es el caso de que no existen tiempos claramente establecidos para el despacho aduanero de las mercancías, ni para otros procedimientos establecidos en esta misma Ley; tal es el caso de la sustitución de mercancías establecida en el artículo 154 de la Ley Aduanera, así como la necesidad de ajustar diversas infracciones y sanciones de la Ley Aduanera a fin de que sean proporcionales a las infracciones cometidas, ya que en muchos casos son totalmente desproporcionales.



Licenciado en Comercio Internacional por el Centro de Estudios Superiores del Estado de Sonora, cuenta con más de 15 años de experiencia en Materia Aduanera y de Comercio Exterior, actualmente se encuentra en proceso de titulación de la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior impartida por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. De 2001 a 2016 laboró en diversas áreas del Servicio de Administración Tributaria, en la Administración General de Aduanas. En este momento en Almanza Villarreal Grupo de Logística Internacional.

LIC. CARLOS ALFARO MIRANDA



EL TLCAN POST ELECCIONES MEXICANAS. PERSPECTIVAS ANTE NUEVOS ESCENARIOS ECONÓMICOS

INTRODUCCIÓN

Se acaba de cumplir un año de la renegociación del Tratado de Libre Comercio de América del Norte (TLCAN) el pasado 16 de agosto, lo que significa que en distintas oportunidades los representantes de los tres países se han reunido para buscar puntos de acuerdo y actualizar o destruir el acuerdo que ya casi cumple 25 años de surgido y que ha tenido impacto económico, político y social en cada una de las naciones participantes.

Empero, a un año de iniciados los acuerdos, no se ve cerca el acuerdo definitivo. En los planes originales se buscaba que se tuviera un nuevo acuerdo comercial antes de que se realizaran las elecciones presidenciales de México, y antes también de que se realizaran las elecciones para el senado de Estados Unidos; sin embargo, no se pudo completar lo previsto para el primer evento electoral, y por otro lado, quedan menos de cuatro meses para que se elija el senado estadounidense. Las perspectivas no son muy halagüeñas, pues Estados Unidos tiene, actualmente, un presidente constitucional con un pensamiento proteccionista que considera que este

TLCAN es el peor tratado de la historia de ese país¹ y, en su actuar, ha impuesto una línea de comercio que impone reglas y aranceles al mundo, incluidos México y Canadá.

México, ante medidas de imposición de aranceles de Estados Unidos para el mundo, tuvo que responder con la imposición de aranceles a 71 productos provenientes de Estados Unidos. El gobierno representado por Trump ha iniciado una queja contra México ante la Organización Mundial de Comercio (OMC), de la misma forma que inició quejas contra Canadá y otros países del mundo². Es una respuesta de México como represalia por lo que Estados Unidos hizo, Canadá también reaccionó y, actos de este tipo entre naciones con un tratado comercial de hace décadas, indican que se tiene la posibilidad de matar al TLCAN.

Será necesario revisar algunos elementos particulares sobre el TLCAN que se tienen sobre el proteccionismo de Estados Unidos y las perspectivas que se presentan después de las elecciones presidenciales mexicanas y para el senado estadounidense, para entender la relación presente.

EL TLCAN ANTE UN ESTADO PROTECCIONISTA

Estados Unidos ha comenzado una nueva etapa de comercio desde que Donald Trump llegó al gobierno de ese país, derivado de una idea de que, ante problemas de empleo bien remunerado para su población, el presidente en turno ha considerado que ese problema tiene raíz en el comercio internacional que se realiza, incluyendo los tratados comerciales, que, desde su punto de

vista, han sido mal negociados, teniendo como resultado un déficit comercial, desindustrialización, un bajo crecimiento y menor generación del empleo³. Esas razones han llevado a este país a centrarse en la economía interna, teniendo que defender a las empresas, productos y servicios nacionales de aquellos que llegan del extranjero; busca una mayor rentabilidad e impulsar su economía para mejorar la calidad de vida de sus habitantes, gracias a esto ha empezado a flexibilizar la política fiscal.

En la protección de sus productos Estados Unidos ha impuesto restricciones a las importaciones, este acto favorece a la producción nacional, lleva a que se sustituyan las importaciones por productos nacionales, se reduce al mismo tiempo el déficit comercial que tiene la nación y ello ayuda a que se tenga un mayor crecimiento económico del país, aunque tiene riesgos de inflación, pero tiene la ventaja de que el dólar ha estado apreciado en los últimos años, ello indica que no habrán presiones sobre los precios como en los demás países.⁴

Es importante, en este momento, señalar lo que Huerta afirma sobre la política proteccionista y su surgimiento con el gobierno de Trump: "La política proteccionista del presidente Trump surge en un contexto donde el comercio internacional ha dejado de crecer, como resultado de la desaceleración del crecimiento de la economía mundial, de ahí su intención de crecer hacia adentro".⁵ Por lo tanto, sí se considera, con lo dicho, que Estados Unidos tiene razones válidas para impulsar el proteccionismo, junto con guerras comerciales⁶.

La imposición de los aranceles al acero y aluminio extranjeros ha sido considerado el inicio de esas

1 La cita original era "...the worst trade deal in the history", señalada en Rotman, A. Trump, Trade & China. Sinology. March 7, 2017, p. 1. Matthews Asia. https://us.matthewsasias.com/resources/docs/pdf/Sinology/Sinology_030617.pdf

2 Franco, Fernando. EU se queja de México ante la OMC. En El Heraldo de México. México. 17 de julio de 2018. <https://heraldodemexico.com.mx/mer-k-2/eu-se-queja%E2%80%A8-de-mexico-ante-la-omc/>

3 Huerta González, Arturo. Impacto de la política proteccionista de Estados Unidos en la economía mexicana. En Revista Economía. Volumen 14, número 42, septiembre-diciembre de 2017. <http://www.scielo.org.mx/pdf/eunam/v14n42/1665-952X-eunam-14-42-118.pdf>

4 Ibid. Huerta González.

5 Ibid. Huerta González, p. 123.

6 Se expone la guerra comercial de Estados Unidos y China en el texto de Lira, Luis. La guerra comercial EE.UU.-China tiene en suspenso al mundo. En Observatorio de Asuntos Internacionales. Observatorio Internacional. Número 26, abril de 2018, pp. 3-6. <http://comunicacionesyhumanidades.uff.cl/images/OAI/boletines/2018/abril/Observatorio-Abril.pdf>

guerras comerciales, de las cuales, los países afectados han impuesto aranceles a distintos productos de Estados Unidos y, en general, han llevado a una desestabilización de la economía internacional lo que lleva a encontrar que la nación estadounidense, dadas sus intenciones de mejorar las condiciones de vida al interior y revertir la balanza comercial, ya no es proclive a los tratados comerciales ni a la reducción de aranceles, por lo tanto, el TLCAN ya no es un instrumento que considere útil en el futuro, de ahí a que se tenga más de un año de negociación y no se llegue a un punto final que beneficie a las tres naciones, es necesario recordar que en esta nación quieren el máximo beneficio para sus empresas y ciudadanos, pero se debe ver qué pasa con los procesos electorales de México y Estados Unidos.

PERSPECTIVAS DEL TLCAN ANTE LA ELECCIÓN PRESIDENCIAL MEXICANA

El gobierno de Estados Unidos ha afirmado que, luego de las elecciones presidenciales en México, se espera que la renegociación del TLCAN tome impulso y se alcancen los acuerdos pendientes, con lo que se revocarían los aranceles impuestos a acero y aluminio en el momento de la nueva firma, esto lo dijo el Secretario de Comercio de Estados Unidos.⁷ Se reconoce que, en este punto no se han logrado avances significativos,⁸ por lo que, si se considera esta afirmación del Secretario de Comercio, la pregunta que surge es ¿qué se tiene, verdaderamente, después de un año de negociaciones?, es una pregunta abierta a interpretación.

Luego, una vez pasadas las elecciones mexicanas, se reiniciaron las negociaciones el 26 de julio, en Washington, sin embargo, siguen los dilemas por

su supervivencia. El Centro de Estudios Internacionales Gilberto Bosques, una institución de reconocido prestigio en temas de comercio internacional afirma que no existe suficiente evidencia para señalar que las condiciones actuales son distintas a las de hace casi un año cuando iniciaron las negociaciones.⁹ Este comentario reconoce el poco interés que tiene el Gobierno de Trump ante el acuerdo comercial, por lo tanto, si se quiere tener como influencia el acceso del presidente electo, López Obrador, a las rondas de negociaciones, lo que se ve es que Estados Unidos ha comenzado a realizar pláticas binacionales dejando de lado al TLCAN.

PERSPECTIVAS DEL TLCAN ANTE LAS ELECCIONES AL SENADO DE ESTADOS UNIDOS

Se tiene la afirmación de Trump de que firmará el TLCAN después de las elecciones para el senado del país que gobierna, por lo tanto, el tratado está muy lejos de renegociarse en su totalidad, el presidente de Estados Unidos dice que podría firmar el TLCAN mañana, pero no estoy contento con él. Lo quiero hacer más justo [...] Voy a esperar hasta después de las elecciones.¹⁰ La palabra a considerar es 'justo'. ¿Justo para quién? Recuérdese que esa nación impulsa ahora una política proteccionista.

Este presidente dice que si Canadá y México no quedan contentos con las condiciones que su nación está imponiendo, entonces pondrá aranceles de 20% a automóviles provenientes de esos países, además agrega que si no se llega a un acuerdo trilateral, entonces existe la posibilidad de establecer pactos binacionales, con cada una de las naciones,¹¹ se observa nuevamente la posibilidad de muerte del TLCAN.

7 EFEUSA. Gobierno espera que el TLCAN retome impulso después de las elecciones en México. En Agencia EFE del 20 de julio de 2018. <https://www.efe.com/efe/usa/economia/gobierno-espera-que-tlcan-retome-impulso-despues-de-las-elecciones-en-mexico/50000106-3656127>

8 Ibid. EFEUSA.

9 Centro de Estudios Internacionales Gilberto Bosques. Nota de Coyuntura. TLCAN: Reanudación de negociaciones, elecciones en México y el preludio de un posible nuevo acuerdo tripartito. 2017a. México: Senado de la República de la LXIII Legislatura. http://centrogilbertobosques.senado.gob.mx/docs/Nota_Coyuntura.pdf

10 NOTIMEX, AP, DPA y REUTERS. Firmará Trump el TLCAN después de las elecciones en EU. En Periódico La Jornada del día 2 de julio de 2018, p. 28. <http://www.jornada.com.mx/2018/07/02/economia/028n1eco>

11 Ibid, NOTIMEX, et al.

EL FUTURO DEL TLCAN

Una vez revisada la información disponible sobre lo que se ha venido gestando desde que el actual presidente de Estados Unidos era candidato al mayor cargo público de ese país, se llega a la conclusión de que el TLCAN está condenado a muerte.

- Lo anterior se reafirma cuando, con un año de negociaciones de muchas rondas de negociación, en junio de este año, Estados Unidos afirmaba que hay avances significativos que llevan a una conclusión, pero mediando presión sobre los dos actores ajenos con la imposición de aranceles al acero, sin respetarlos en el acto.
- Además, se está ante un retroceso a un proteccionismo por parte de Estados Unidos, quien en sus análisis de las perspectivas internacionales no ven ya un crecimiento de la economía

internacional, optando ante eso a enfocar la atención en un desarrollo interior, que lleva al gobierno a sostener que ellos tienen un problema de seguridad nacional cuando la balanza comercial de ellos está en déficit y ante ese riesgo, es viable imponer impuestos a los productos de las naciones extranjeras.

- Un elemento de ventaja de Estados Unidos es su moneda, es una moneda fuerte comparada a la mayoría del resto del mundo, con ella impone sus intereses en el momento de la adquisición de materia prima, bienes o servicios del extranjero, al pagar en dólares estadounidenses, esa nación puede comprar barato.
- Estados Unidos se siente con la capacidad de imponer sus deseos sobre las naciones del TLCAN y, sabe que, si ellas se niegan, dado su impulso proteccionista, puede decidir abandonar y comenzar una nueva etapa de negociaciones en acuerdos bilaterales imponiendo sus condiciones arancelarias.



- Por el otro lado, si Canadá y México aceptan el nuevo TLCAN, lo aceptarán sabiendo que habrá pérdidas económicas para cada una de ellos, sabrán que el acuerdo final es mayormente para beneficiar a Estados Unidos y su economía de carácter proteccionista y, en consecuencia, con un impacto económico negativo para ellos. Firmarían sabiendo que sus empresas tendrán desventaja en el comercio y, en general, será un TLCAN a la medida de Estados Unidos, un acuerdo justo únicamente para ese país.
- Por lo tanto, a Estados Unidos, dadas sus intenciones proteccionistas actuales, en realidad no le importa el futuro del TLCAN, de ahí que ya ha comenzado su guerra comercial contra el mundo, incluyendo a sus socios comerciales; las intenciones del gobierno de Trump son las de impulsar su economía al interior, ya que han considerado que el comercio internacional se ha detenido y debe impulsar el crecimiento económico de sus ciudadanos, sin importar sus socios comerciales.
- Si le importara en futuro del TLCAN al presidente de ese país, un año sería tiempo suficiente para establecer nuevas reglas actualizadas a las necesidades del mercado en el siglo XXI. Lo cierto es que no se siente comprometido con las otras naciones, pero sí con sus ciudadanos y, ante ese escenario, se afirma que el TLCAN está condenado a muerte.



FUENTES CONSULTADAS

1. Rotman, A. Trump, Trade & China. Sinology. March 7, 2017, p. 1. Matthews Asia. https://us.matthewsasias.com/resources/docs/pdf/Sinology/Sinology_030617.pdf
2. Franco, Fernando. EU se queja de México ante la OMC. En El Herald de México. México. 17 de julio de 2018. <https://heraldodemexico.com.mx/mer-k-2/eu-se-queja%E2%80%A8-de-mexico-ante-la-omc/>
3. Huerta González, Arturo. Impacto de la política proteccionista de Estados Unidos en la economía mexicana. En Revista Economía. Volumen 14, número 42, septiembre-diciembre de 2017. <http://www.scielo.org.mx/pdf/eunam/v14n42/1665-952X-eunam-14-42-118.pdf>
4. Ibid. Huerta González.
5. Ibid. Huerta González, p. 123.
6. Lira, Luis. La guerra comercial EE.UU.-China tiene en suspenso al mundo. En Observatorio de Asuntos Internacionales. Observatorio Internacional. Número 26, abril de 2018, pp. 3-6. <http://comunicacionesyhumanidades.uft.cl/images/OAI/boletines/2018/abril/Observatorio-Abril.pdf>
7. Mars, Amanda y Abellán, Lucía. EE UU se lanza a la guerra comercial contra la UE, México y Canadá. Periódico el País del 1 de junio de 2018. https://elpais.com/internacional/2018/05/31/estados_unidos/1527774364_377934.html
8. EFEUSA. Gobierno espera que el TLCAN retome impulso después de las elecciones en México. En Agencia EFE del 20 de julio de 2018. <https://www.efe.com/efe/usa/economia/gobierno-espera-que-tlcan-retome-impulso-despues-de-las-elecciones-en-mexico/50000106-3656127>
9. Ibid. EFEUSA.
10. Centro de Estudios Internacionales Gilberto Bosques. Nota de Coyuntura. TLCAN: Reanudación de negociaciones, elecciones en México y el preludio de un posible nuevo acuerdo tripartito. 2017. México: Senado de la República de la LXIII Legislatura. http://centrogilbertobosques.senado.gob.mx/docs/Nota_Coyuntura.pdf
11. NOTIMEX, AP, DPA y REUTERS. Firmará Trump el TLCAN después de las elecciones en EU. En Periódico La Jornada del día 2 de julio de 2018, p. 28. <http://www.jornada.com.mx/2018/07/02/economia/028n1eco>
12. Ibid. NOTIMEX, et al.

**Especialistas en Propiedad Intelectual
Propiedad Industrial & Derechos de Autor**

DOXA

CORPORATIVO JURÍDICO

Marcas

Patentes

Modelos de Utilidad

Diseños Industriales

Nombres Comerciales

Derechos de Autor

Derechos Conexos

Transmisión de Derechos

Licencias de Uso

Franquicias

Reservas de Derechos

**Procedimientos en materia
de Derechos de Autor y
Propiedad Industrial**

Juicios de Nulidad

Delitos en Materia de Piratería

Medidas en frontera y transbordo

Amparos

www.corporativojuridicodoxa.com

Vermont # 34, desp.2, Col. Nápoles, C.P. 03810

Rumania # 322 bis, Col. Portales, C.P. 03300

Benito Juárez, Ciudad de México; Tel.: 68 23 44 43

**ASESORÍA
JURÍDICA, FINANCIERA Y COMERCIAL**

Egresado de la Universidad Autónoma del Estado de Hidalgo, como Licenciado en Comercio Exterior, es maestrante de la Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Desempeñó el cargo como Dictaminador Aduanero, en la Aduana de Manzanillo, Colima. Actualmente es asesor de comercio exterior e imparte clases en materia de clasificación arancelaria en la Universidad Tecnológica de Manzanillo.

LIC. ALFREDO PÉREZ MEDINA



COMERCIO ELECTRÓNICO Y SU IMPACTO EN LA ADUANA MEXICANA

SUMARIO:

I. Introducción al comercio electrónico II. Gobernanza del comercio exterior en los Estados Unidos Mexicanos III. Retos de la aduana mexicana ante el comercio electrónico IV. Conclusiones.

I. INTRODUCCIÓN AL COMERCIO ELECTRÓNICO.

Sin duda, nos encontramos ante un momento de transición de proporciones titánicas. En los

últimos quinientos años, la especie humana ha logrado un avance tecnológico sin precedentes. Hecho que no sucedió por simple casualidad; las personas, dentro del cúmulo de necesidades y, como miembro activo de una sociedad, ineludiblemente debe comunicarse, expresar sentimientos, emociones e ideas. Inicialmente con ruidos y gestos, posteriormente con señas. Logrando, unos meses después de nacido, articular sonidos coordinados para hacer uso de un lenguaje hablado.

La interacción que los seres humanos tenemos al comunicarnos unos con otros, en distintos idiomas alrededor del globo terráqueo, singularidad que nos ha permitido implementar los métodos científicos necesarios para desarrollar tecnologías de información y comunicación (TIC's) que nos permiten al instante, establecer contacto con más de 4 mil

millones de personas en el mundo¹. Con esta cotidianeidad la nueva generación debe entender que forma parte de una sociedad mundial que convive mediante equipos de cómputo, teléfonos inteligentes (smartphones), tabletas digitales, todos con la capacidad de conectarse a la “red de redes”: Internet. Quizá esta forma de vida fue una incredulidad hace 40 años. No obstante, actualmente se comparten fotografías, videos, pensamientos, comentarios, sentimientos, emociones, opiniones. Se hacen conferencias en video con personas que se encuentran en diferentes latitudes, ya sea para establecer la política de desarrollo del nuevo producto de una compañía o simplemente para comentar sobre la última ronda de la OMC y sus efectos. Se realizan compras de artículos de uso personal, a una empresa transnacional (B2C: Business to Consumer) por medio de su sitio web o mediante una aplicación para (smartphone) o una transacción entre individuos (C2C: Consumer to Consumer).

Dicho de otro modo, en el tiempo presente, estamos asociando en los medios electrónicos y digitales cada actividad de la vida de un ser humano, desde que nace hasta que muere. Por esa razón es de gran relevancia definir las estructuras legales del comercio electrónico, respetando ante todo los derechos humanos universales; sin obstaculizar el pleno desarrollo de los (netizens)²

II. GOBERNANZA DEL COMERCIO EXTERIOR EN LOS ESTADOS UNIDOS MEXICANOS.

Como es sabido, en esta interacción económica de un mundo globalizado, existen diferentes agentes de comercio. Desde artesanos, agricultores, ingenieros industriales, ingenieros en sistemas informáticos y telecomunicaciones, maestros y doctores en derecho; expertos en comercio exterior y logística comercial, a los agentes aduanales en su función como asesores, como intermediarios ante las autoridades aduaneras. Existen grupos tan diversos que interactúan de

forma coordinada con el fin de cumplir una actividad en común: el comercio exterior. Y son cada uno de ellos quienes, con el simple hecho de ser operarios de esta gran actividad económica, son quienes se involucran en la labor de homologación, a fin de establecer las políticas lo suficientemente flexibles y robustas que permitan impulsar el comercio electrónico en México. Puesto que se trata de la alternativa comercial nacida de esta asociación humano-máquina.

Mediante la realización de foros de participación ciudadana, entre los diferentes operarios del comercio, se da impulso a la generación de iniciativas legislativas que fomenten la competitividad en el ámbito del comercio exterior. Este esfuerzo conjunto entre los gobiernos locales, federales y de cada ciudadano del país, sobre todo de los poco más de 70 millones de usuarios de internet en México³, debe enfocarse a la labor de informar y enseñar a la población en general, acerca de los retos y beneficios que genera el comercio electrónico y, ¿por qué no? Hacerlo mediante un canal de videos en un sitio web. Involucrarlos de forma tal que, con ello, surja una conciencia nacional sobre el tema. Bien se señaló que, las actividades humanas están ya inmersas en los medios electrónicos, que resulta una locura imaginar una vida plena sin ellos. No por nada el tiempo promedio de uso y conexión a internet es en promedio de 8 horas y un minuto al día⁴. No obstante, esta participación ciudadana, es de suma importancia para que profesionistas, académicos, diputados y senadores, concatenen un lenguaje común que cimente un terreno de confianza y cordialidad, que difumine los miedos al uso de las ya cotidianas TIC's. Y entenderlas como las herramientas de desarrollo económico y social que pueden ser.

III. RETOS DE LA ADUANA MEXICANA ANTE EL COMERCIO ELECTRÓNICO.

¿Cómo llegan a nuestras manos todos los productos que utilizamos día a día, en nuestras activi-

¹ Consúltase estudio de referencia en el sitio web <https://marketing4ecommerce.net/usuarios-internet-mundo-2017>

² Término que hace alusión a la unión de las palabras net y citizen, ciudadano de la red.

³ De acuerdo con el 13° Estudio sobre los Hábitos del Usuarios de Internet en México 2017, efectuado por la Asociación de Internet.mx

⁴ Idem

dades cotidianas? Sin lugar a duda, cuando intentamos dar respuesta a esta interrogante se abren las puertas del mundo del comercio exterior. En el cual vamos deshilvanando cada una de las etapas que conforman el proceso de la cadena de suministro de los productos que usamos diariamente; desde el fabricante hasta la alacena. Es en este momento que sale a escena la aduana, como ente de gobierno que relacionamos como un mero trámite para el cruce de mercancías. Sin embargo, es la institución perteneciente a la Administración General de Aduanas y ésta a su vez, de la Secretaría de Hacienda y Crédito Público que se encarga, entre otras funciones de regular, vigilar y controlar la entrada y salida de mercancías del territorio nacional⁵

Los Estados Unidos Mexicanos, al formar parte activa como miembro de la OMC y la OMA, ha suscrito acuerdos internacionales con la firme intención de participar en un ambiente claro, equitativo y de cooperación mutua, que permita un intercambio comercial con sus homólogos. Es en aras de mantener este ambiente que, en el mes de julio del año 2016, el Consejo de la OMA, dispuso la creación de un grupo de trabajo para abordar la problemática del comercio electrónico transfronterizo; estableciendo un plazo de dos años para la presentación de resultados. Este estudio trataría tópicos concernientes a cuáles serían los mecanismos adecuados de recaudación de impuestos, los procedimientos de control que facilitarían y fomentarán el crecimiento del comercio electrónico, en beneficio del desarrollo económico y social y, como principal objetivo, proponer soluciones prácticas para el despacho de los envíos de bajo valor. Fue así que, el 6 de diciembre de 2017, el grupo de trabajo sobre comercio electrónico designado por la OMA, presentó el documento que describe los principios rectores que las aduanas del mundo deberán tener en cuenta al momento de regular internamente el comercio electrónico transfronterizo.⁶

- Datos electrónicos anticipados y gestión de riesgos.
- Facilitación y simplificación.
- Seguridad y protección.
- Recaudación de ingresos.
- Medición y análisis.
- Alianzas estratégicas.
- Conciencia pública, divulgación y capacitación.
- Marcos legislativos.

Tomando en consideración estos principios, en los Estados Unidos Mexicanos se tiene contemplado en la legislación nacional y específicamente en la regla general de comercio exterior (3.7.1 Despacho de mercancías por vía postal). Que los montos permitidos a la importación de mercancías que asciende a una cantidad de 300 dólares americanos y, se trate de mercancías que no se encuentren sujetas a regulaciones y restricciones no arancelarias o de bienes de consumo personal, usados o nuevos, que de acuerdo a su naturaleza no puedan ser objeto de comercialización.⁷ Esta regla contempla el monto, siempre y cuando se efectúe el trámite mediante el Servicio Postal Mexicano, (SEPOMEX); tratándose de empresas de paquetería privada⁸ existe un mínimo de 50 dólares. Motivo por el cual, Donald Trump sugirió, en aras de la renegociación del Tratado de Libre Comercio con América del Norte, una estandarización para los tres países miembros, de 800 dólares⁹. No obstante, la gran pregunta a esa sugerencia es ¿nuestra economía de pequeñas y medianas empresas, es lo suficientemente robusta para enfrentar el oleaje de importaciones que tal de minimis de 800 dólares representa?

Siendo honestos, hoy en día, la aduana mexicana ha ido cumpliendo los compromisos con los distintos organismos internacionales, puesto que la digitalización del despacho aduanero se ve reflejada en la implementación de la Ventanilla Única de Comercio Exterior (VUCEM) y con el Documento de Operación para el Despacho

5 CISNEROS GARCÍA, Juan Rabindrana, Manual Práctico Amparo Indirecto vs el Embargo de Mercancías, Cencomex, México, 2017, pp. 40 a 42

6 Juárez Héctor, las aduanas frente al crecimiento del e-commerce, 13 de diciembre de 2017 sitio web <https://tradenews.com.ar/aduana-e-commerce/>

7 Diario Oficial de la Federación publicado el 18 de diciembre de 2017 tercera sección.

8 UPS, DHL, FEDEX, ESTAFETA

9 En entrevista con Juan A. Pizano, Socio de Comercio Exterior y Aduanas en Deloitte México. Consúltense en <https://www2.deloitte.com/mx/es/pages/dnoticias/articles/reglas-del-comercio-electronico-llcan.html>

Aduanero DODA¹⁰. Asimismo, con el uso de infraestructura de rayos gamma y rayos x, para la revisión no intrusiva de contenedores y paquetería, incluso cuenta con unidades móviles para revisión en carreteras. Comparte ya información con otras aduanas para la identificación de embarques de riesgo.

En cuanto a la legislación, se ha venido contemplando el comercio electrónico en diferentes sentidos. Desde 1996 con la Ley Federal de Derechos de Autor, en 1999 en el Código Penal Federal, tipificando el acceso no autorizado a sistemas informáticos, entre 2009 y 2011. Ya en la Constitución Federal se legisla en materia de privacidad y protección de datos personales. No obstante que se necesitaba de autorización para comercializar con esos datos y; para ello contamos con la Ley Federal de Protección de Datos Personales en Posesión de Particulares. Para el año 2012 con la Ley de la Firma Electrónica Avanzada, otorgándole validez legal ante trámites digitales personales. Contamos también con la Norma Oficial Mexicana NOM-151-SCFI-2016 requisitos que deben observarse para la conservación de mensajes de datos y digitalización de documentos¹¹, equiparando como original la versión digital y la versión física en papel. En materia de acuerdos internacionales, contamos con el de la Alianza del Pacífico, que ya contempla en su Capítulo 13 el comercio electrónico. Inclusive el plan Nacional de desarrollo 2013-2018 contempla el impulsar, iniciativas de ley que den sustento a las actividades de inteligencia civil, militar y naval, para fortalecer la cuarta dimensión de operaciones de seguridad: ciberespacio y ciberseguridad.

En este orden de ideas y retomando el principio del reporte emitido por el grupo de trabajo sobre comercio electrónico de la OMA, restará, consolidar las alianzas estratégicas, así como adecuar e integrar esos acuerdos internacionales con los distintos organismos a nuestro contexto legal nacional. Y al menos ese proceso se sigue

llevando a cabo con la actual renegociación del Tratado de Libre Comercio con América del Norte, con las participaciones en las rondas ministeriales de la OMC y reuniones con la OMA. Tomando en cuenta que el fenómeno del comercio electrónico es asunto de la comunidad internacional y, por ende, significa que todos los países o al menos los miembros de la OMC participen en aras de un consenso justo y equitativo para todos.

IV. CONCLUSIONES.

El verdadero reto se encuentra en hacer de conocimiento público los beneficios y trabajos efectuados en materia de comercio electrónico. Dar a conocer que en verdad se tienen leyes que lo contemplan y que únicamente deben ser detalladas al contexto actual. Empezar a capacitar a los participantes, motivándolos a exportar más que a importar, enseñarles las plataformas y los medios para lograrlo de manera segura y eficaz. Que se pierda el miedo a emprender, demostrando que la aduana no es un obstáculo lleno de corrupción, sino un aliado que lleva a cabo sus obligaciones y responsabilidades. SEPOMEX, debe mejorar su infraestructura, así como los servicios de monitoreo y entrega de paquetería. Se debe dar amplia difusión y explicación de los eventos internacionales en materia de comercio y aduanas en los que nuestros representantes participan y los efectos de esos actos en la economía nacional. Para aprovechar los múltiples beneficios de esta forma de comercio, debemos sobre todo combatir la ignorancia. Se debe propiciar además un ambiente de competitividad, las instituciones gubernamentales deben ser motores¹² no inhibidores, implementar procedimientos eficientes para la constitución de una empresa. Con la participación activa, ética y consciente de todos los mexicanos dentro y fuera del país. Podemos desarrollar una nueva etapa en el comercio exterior mexicano, y la cual me aventuro a llamar comercio exterior mexicano 2.0.

¹⁰ Diario Oficial de la Federación publicado el 19 de octubre de 2016.

¹¹ Diario Oficial de la Federación publicado el 30 de marzo de 2017.

¹² Véase el programa de ProMéxico "México exporta en un click". Consúltase en www.promexico.gob.mx/documentos/boletines-prensa/comunicado-12-18.pdf

Licenciado en Derecho por la Universidad Nacional Autónoma de México, actualmente cursa la Maestría en Derecho Aduanero y Comercio Exterior en el Centro de Estudios Jurídicos Universitarios, es catedrático en la Universidad Tecnológica de México Campus Atizapán y Campus Sur, Universidad de Ecatepec y Universidad Franco Mexicana.

LIC. JOSÉ GARCÍA JAIME



PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO EN MATERIA ADUANERA CON MOTIVO DE UNA PUESTA A DISPOSICIÓN POR EL AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO DE LA FEDERACIÓN.

1. INTRODUCCIÓN

El Procedimiento Administrativo en Materia Aduanera que practica la Autoridad Fiscal puede iniciarse con motivo del ejercicio de sus facultades de comprobación o derivado del reconocimiento aduanero, es decir con motivo de una verificación de mercancías en transporte, derivado de una visita domiciliaria o con motivo del reconocimiento aduanero.

Este Procedimiento puede ser practicado por las autoridades fiscales, ya sea las unidades adminis-

trativas del Servicio de Administración Tributaria facultadas para ello, o bien las entidades federativas coordinadas que tengan celebrado Convenio de Colaboración Administrativa (anexo 8).

Sin embargo, existe la posibilidad de que aquellas autoridades distintas a la fiscal con funciones de seguridad pública con motivo del ejercicio de sus facultades, se encuentren con mercancía de procedencia extranjera, bajo este supuesto, sin dilación alguna, conforme al "Protocolo Nacional de Primer Respondiente actualizado" publicado en el Diario Oficial de la Federación el pasado 8 de junio de 2018, deberán ponerlas a disposición del Agente del Ministerio Público de la Fede-

ración quien conforme a la Ley Aduanera y su Reglamento deberán entregarlas a las autoridades fiscales para que éstas ejerzan sus facultades de comprobación.

Para ello, el primer respondiente debe documentar con el soporte fotográfico e iniciar el registro cadena de custodia elaborando el anexo 7 "inventario de objetos" del informe policial homologado y realizar el traslado de los mismos conforme al Protocolo Nacional de Traslado, con el objeto de materializar la puesta a disposición.

Una vez que el Primer Respondiente pone a disposición del Ministerio Público de la Federación la persona y los vehículos o mercancías de procedencia extranjera, éste toma conocimiento del hecho probablemente constitutivo de delito, sin embargo, al tratarse de hechos que implican infracciones a la Ley Aduanera está obligado a denunciarlos a las autoridades Aduaneras y hacer entrega de las mercancías en el Recinto Fiscal, en términos de lo dispuesto por el artículo 3º segundo párrafo de la Ley Aduanera, que a la letra dice:

Artículo 3o.

Las funciones relativas a la entrada de mercancías al territorio nacional o a la salida del mismo son facultades exclusivas de las autoridades aduaneras.

Los funcionarios y empleados públicos federales y locales, en la esfera de sus respectivas competencias, deberán auxiliar a las autoridades aduaneras en el desempeño de sus funciones cuando éstas lo soliciten y estarán obligados a denunciar los hechos de que tengan conocimiento sobre presuntas infracciones a esta Ley y hacer entrega de las mercancías objeto de las mismas, si obran en su poder... (*)

* Lo resaltado es propio

El numeral invocado establece la obligación que tienen los servidores públicos de denunciar aquellos hechos de los que tengan conocimiento sobre presuntas infracciones a la Ley Aduanera y

en caso de que obren en su poder las mercancías relacionadas con dichas infracciones deberán de entregarlas a las Autoridades Fiscales.

Para tales efectos el artículo 4 del Reglamento de la Ley Aduanera, dispone no sólo el procedimiento para dicha entrega, sino también establece que deberá de realizarse en el recinto fiscal para que la Autoridad Aduanera ejerza sus facultades de comprobación.

Con motivo de ello dará inicio un procedimiento hasta ahora innominado al que llamaremos "Procedimiento Administrativo en Materia Aduanera con motivo de una Puesta a Disposición por el Agente del Ministerio Público de la Federación".

Una vez que los vehículos o mercancías de procedencia extranjera son entregados a la Autoridad Fiscal se podrán ejercer las facultades de comprobación conforme al procedimiento establecido en el propio artículo 4 del Reglamento.

El procedimiento establece que una vez entregada la mercancía a la Autoridad, se deberá de notificar por correo certificado con acuse de recibo al presunto propietario o poseedor de las mercancías, en un plazo de 10 días a partir de la recepción de las mismas por parte de la autoridad.

La notificación por correo certificado prevista en el Artículo 134, fracción I del Código Fiscal de la Federación, se encuentra regulada en el artículo 42 de la Ley del Servicio Postal Mexicano que a la letra dice:

Artículo 42

El servicio de acuse de recibo de envíos o de correspondencia registrados, consiste en recabar en un documento especial la firma de recepción del destinatario o de su representante legal y en entregar ese documento al remitente, como constancia.

En caso de que, por causas ajenas al organismo no pueda recabarse la firma del documento, se procederá conforme a las disposiciones reglamentarias...

Como se desprende de la lectura del precepto legal, existe la posibilidad de que no se pueda recabar la firma del documento, para lo cual se debe considerar lo dispuesto por los artículos 31 y 33 del Reglamento para la Operación del Organismo Servicio Postal Mexicano que a la letra rezan:

“Artículo 31.- El servicio de acuse de recibo de envíos o correspondencia registrada, deberá solicitarse en el momento del depósito y consiste en recabar en un documento especial la firma de recepción del destinatario o de su representante legal y entregar ese documento al remitente, como constancia.

Artículo 33.- En los casos en que el destinatario se niegue a firmar el documento de constancia o no se encuentre en el domicilio y en un plazo de 10 días, contados a partir del aviso escrito, no ocurra a la oficina correspondiente a recoger la pieza postal, ésta será devuelta al remitente a su costa y sin responsabilidad para el Organismo.”

Ahora bien, conforme a los numerales transcritos, existen tres posibles supuestos al momento de que el personal del Servicio Postal Mexicano intente entregar la notificación vía correo certificado, siendo estos que el buscado:

- Se niegue a firmar el documento.
- No se localice en el domicilio en ese momento.
- No se presente en las oficinas del Servicio Postal Mexicano un plazo de 10 días luego de aviso escrito, en cuyo caso la “pieza” será devuelta.

Ante este panorama, es necesario recordar que para ejercer facultades de comprobación se requiere notificar al presunto propietario o poseedor

de las mercancías, toda vez que, sin ese requisito, conforme al Artículo 4 del Reglamento de la Ley Aduanera no es posible ejercer dichas facultades.

Una vez notificado, se le otorgará al propietario poseedor y/o tenedor de las mercancías o vehículo de procedencia extranjera un plazo de quince días hábiles para que se presente en el recinto fiscal y aporte la documentación que considere procedente tendiente a acreditar la legal importación, estancia o tenencia de la mercancía o vehículo en el país.

Al respecto, este plazo de 15 días no deberá de confundirse con el plazo de 10 días al que se refiere el artículo 153 de la Ley Aduanera, es decir, el primer plazo es para que el sujeto se presente en el recinto fiscal, pero podría suceder que las pruebas que aporte no acrediten la legal importación, estancia o tenencia de la mercancía o vehículo en el país, razón por la cual en este supuesto se dará inicio al Procedimiento Administrativo en Materia Aduanera.

Considerando que el propietario, poseedor y/o tenedor de la mercancía se hubiera presentado pero que las pruebas ofrecidas y exhibidas no acrediten la legal importación, estancia o tenencia de la mercancía, se deberá de proceder al levantamiento del Acta de inicio de Procedimiento Administrativo en Materia Aduanera en términos del artículo 150 y 151 de la Ley Aduanera, siguiendo las reglas del procedimiento previstas en el artículo 60 y 153 del mismo ordenamiento.

En caso de que propietario, poseedor y/o tenedor de la mercancía no se presente, conforme al artículo 4 del Reglamento de la Ley Aduanera comenzará a correr el plazo correspondiente para el abandono de las mercancías a favor del Fisco Federal por falta de su retiro, tal y como el precepto legal dicta:

“..Transcurrido el plazo establecido sin que se retiren las Mercancías, comenzará a correr el plazo correspondiente para el abandono de las Mercancías a favor del Fisco Federal por falta de su retiro, en términos del artículo 196-A, fracción IV del Código Fiscal de la Federación...”

Es decir, en este caso si el propietario, poseedor y/o tenedor de la mercancía no atiende el requerimiento de la autoridad fiscal y no se presenta dentro de los quince días que le son concedidos la consecuencia será que su mercancía pasará a propiedad del fisco federal.

BIBLIOGRAFÍA

- Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos.

- Ley Aduanera.
- Ley del Servicio Postal Mexicano
- Código Fiscal de la Federación.
- Reglamento de la Ley Aduanera.
- Reglamento para la Operación del Organismo Servicio Postal Mexicano.
- Protocolo Nacional de Primer Respondiente actualizado.

PÁGINAS WEB CONSULTADAS Y RECUPERADAS EN EL MES DE AGOSTO DE 2018

<http://www.sat.gob.mx>
<http://www.diputados.gob.mx/>
<http://www.dof.gob.mx>
<http://www.correosdemexico.gob.mx>



Licenciado en Derecho por la Universidad Tecnológica de México; Maestro en Derecho Fiscal y Administrativo y Doctor en Derecho por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Actualmente es Director General en Dacis Agencia Aduanal, S.C., Director Académico en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos y Director General en Dacis Autotransportes, S.A. de C.V.; Miembro del Comité Técnico de Normalización Nacional; Experto en materia de Comercio Exterior y Aduanas; Catedrático y conferencista en materia Fiscal, Aduanal y Penal.

DR. DANTE J. CISNEROS GARCÍA



AGENCIA ADUANAL, AGENTE ADUANAL Y REPRESENTANTE ADUANAL

El pasado 25 de junio de 2018, se publicó en el Diario Oficial de la Federación, el Decreto por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley Aduanera, misma que por disposición expresa del artículo primero transitorio, entrará en vigor a los ciento ochenta días naturales siguientes al de su publicación, esto es el próximo 22 de diciembre de 2018.

Dentro de las reformas a esta Ley, se deja sin efecto el derecho consagrado en la fracción II del artículo 163, que tenía el Agente Aduanal de constituir sociedades para facilitar la prestación de sus servicios, para dar creación y regulación a un nuevo ente jurídico, dotado de autorización

plena, para promover en nombre y por cuenta de terceros el despacho aduanero de mercancías ante las aduanas del país.

Así con la adición del artículo 167-D a la Ley Aduanera, se reconoce a la Agencia Aduanal como "la persona moral autorizada por el Servicio de Administración Tributaria para promover por cuenta ajena el despacho aduanero de mercancías, en los diferentes regímenes aduaneros previstos en la propia ley."

Para poder obtener la autorización que al efecto expida el Servicio de Administración Tributaria para operar como Agencia Aduanal, deberá estar con-



formada por al menos de un **Agente Aduanal** que no se encuentre sujeto a algún procedimiento de inhabilitación, suspensión, cancelación o extinción de la patente de que sea titular; y cumplir con los siguientes requisitos:

- Estar constituida conforme a las leyes mexicanas como Sociedad Civil.
- Integrarse por ciudadanos mexicanos (con solvencia económica y al corriente de sus obligaciones fiscales), con cláusula de exclusión de extranjeros.
- Tener como objeto social, la prestación de los servicios del despacho aduanero de mercancías en los diferentes regímenes aduaneros previstos en ley.
- Contar con la solvencia económica, capacidad técnica y administrativa para prestar los servicios del despacho aduanero de mercancías.
- Contar con los medios de cómputo y transmisión de datos enlazados con el sistema electrónico aduanero del SAT.
- Llevar un registro simultáneo de las operaciones de comercio exterior que efectúe.
- Contar como valor de activo fijo registrado en su contabilidad, permanentemente superior a \$500,000.00 pesos.
- Incluir en sus estatutos sociales, mecanismos encaminados a establecer mejores prácticas corporativas.
- Encontrarse al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales.
- Cumplir con los demás requisitos y condiciones que establezca el Servicio de Administración Tributaria mediante reglas.

Así con el reconocimiento y autorización por parte del Servicio de Administración Tributaria, la Persona Moral conformada por al menos un Agente Aduanal activo y al corriente en sus obligaciones fiscales, podrá realizar el despacho de las mercancías de comercio exterior en nombre y representación del o las personas que promuevan el despacho bajo cualquier régimen aduanero establecido en la

propia ley y ante cualquier aduana del país, bajo la única condición de que cuente con la autorización correspondiente para actuar en esa aduana de despacho.

Continúa señalando el propio artículo que rige la conformación de la figura de la Agencia Aduanal, que *“la patente del agente aduanal que integre una agencia aduanal, quedará desactivada del sistema electrónico aduanero en términos del artículo 167-E de la Ley, por lo que sólo podrá ser utilizada para realizar operaciones que deriven del encargo conferido a la agencia aduanal de que se trate, en tanto sea parte integrante de la misma”*.

Por su parte el transitorio Tercero establece que *“Cuando el agente aduanal se incorpore a una agencia aduanal, las sociedades constituidas para facilitar la prestación de los servicios inherentes a su patente no podrán volver a utilizarse para prestar servicios aduaneros asociados a una patente de agente aduanal; por lo que se deberá modificar su objeto social, toda vez que la patente aduanal se desincorpora del sistema electrónico aduanero. El agente aduanal deberá presentar ante las autoridades aduaneras un escrito, bajo protesta de decir verdad, señalando y acreditando esta circunstancia, en un plazo no mayor de cuatro meses contados a partir de su incorporación formal a la agencia aduanal; en caso de no hacerlo, no podrá intervenir en las operaciones de comercio exterior que hubieran sido encargadas a la agencia aduanal, hasta que solvante dicha situación.”*

Por lo que en todo caso, el Agente Aduanal que sea su deseo prestar los servicios del despacho aduanero de mercancías a través de la nueva figura de Agencia Aduanal, le será desactivada su Patente Aduanal y por consiguiente las empresas que tenía constituidas para facilitar la prestación de sus servicios creadas y registradas con antelación a la reforma en comento, deberán modificar su objeto social ya que sólo podrá actuar a través de la Autorización que para tal efecto le sea otorgada a la Agencia

Aduanal por parte del Servicio de Administración Tributaria.

Dentro de la exposición de motivos para la creación y regulación de la figura de la Agencia Aduanal, se establece que la autorización que se otorga a las personas morales está motivada por dos factores fundamentales:

- La presencia de cuando menos un Agente Aduanal en el capital social de la persona moral que se constituya, garantiza que los conocimientos y experiencia de ese Agente Aduanal sea transmitido a la nueva sociedad.
- El explotar, usufructuar y cumplir con las obligaciones de la autorización otorgada por el Estado Mexicano, de manera directa y no a través de terceros.

De ahí que la Autorización por parte del Estado Mexicano para operar como Agencia Aduanal, sólo sea otorgada bajo la condición de que sea integrada de cuando menos un Agente Aduanal en perfecto uso y goce de su Patente Aduanal, ya que la finalidad de esta autorización es que los Agentes Aduanales puedan dar continuidad y seguridad de la transmisión de conocimientos y experiencia en materia aduanera, otorgando la opción para el caso del retiro voluntario, fallecimiento o incapacidad permanente del agente aduanal incorporado a una agencia aduanal, el designar de entre sus miembros (socio directivo o mandatario) a la persona que pueda sustituir el derecho de la patente.

Una vez obtenido la Autorización como Agencia Aduanal por parte del Servicio de Administración Tributaria, se requiere para operar los siguientes requisitos:

- Mantener la oficina principal del negocio en territorio nacional.
- Manifestar a las autoridades aduaneras el domicilio para oír y recibir notificaciones en la circunscripción de las aduanas en las que ejerza la autorización de la Agencia Aduanal.

- Señalar la dirección de correo electrónico para recibir notificaciones y la de los mandatarios aduanales.
- Dar a conocer a la aduana en que se actúe, los nombres de los empleados o dependientes autorizados, así como los nombres de los mandatarios aduanales.
- Realizar el despacho aduanero de las mercancías empleando el sistema electrónico aduanero y la firma electrónica avanzada o el sello digital que le asigne el SAT.
- Contar con el equipo necesario para promover el despacho electrónico.
- Ocuparse de aquellas operaciones de importación y exportación cuyo valor no rebase al que mediante reglas determine el SAT, en cada una de las aduanas en las que opere.
- Utilizar los candados oficiales o electrónicos en los vehículos y contenedores que transporten las mercancías cuyo despacho aduanero promueva. Cumplir con el encargo que se le hubiera conferido.
- Dar aviso a las autoridades del parentesco por consanguinidad o por afinidad con el administrador o subadministrador de cualquiera de las aduanas en las que opere.

- Informar a la autoridad la incorporación y desincorporación de socios

Es importante señalar que una vez conformada la Agencia Aduanal, ninguno de los socios, incluyendo el Agente Aduanal que integra la sociedad, podrá ser integrante de otra agencia aduanal de manera simultánea, ya que sólo se tiene el derecho de prestar los servicios de la patente que goza a través de una sola sociedad, quedando restringida la multiplicación de autorizaciones con una sola patente.

Cabe mencionar al lector que no sólo a través de un Agente Aduanal o una Agencia Aduanal se puede llevar a cabo el trámite de entrada y/o salida de mercancías del territorio nacional, ya que para ello el artículo 40 del propio decreto establece que:

“ Los trámites relacionados con el despacho de las mercancías se promoverán por los importadores o exportadores o por conducto de los agentes aduanales o agencias aduanales que actúen como sus consignatarios o mandatarios. ”



Esto es, quien promueve el despacho aduanero de las mercancías, son directamente los importadores o exportadores – Despacho Directo - y sólo en caso de su consigna o mandato de ellos, se puede efectuar por conducto de los Agentes Aduanales o Agencias Aduanales.

Veamos a continuación el siguiente texto legal:

“Las personas morales que promuevan el despacho de las mercancías sin la intervención de agente aduanal o agencia aduanal, tendrán la obligación de realizar el despacho aduanero a través de su representante legal, mismo que deberán acreditar ante el Servicio de Administración Tributaria, en los términos y condiciones que se establezcan en el Reglamento. Dicho representante, cuando menos, deberá reunir los siguientes requisitos:

I. Ser persona física y estar al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales.

II. Ser de nacionalidad mexicana.

III. Acreditar la existencia de una relación laboral con el importador o exportador.

IV. Acreditar experiencia o conocimientos en materia de comercio exterior.

Las personas físicas que promuevan el despacho de las mercancías sin la intervención de un agente aduanal o agencia aduanal, deberán cumplir con los requisitos y condiciones que se establezcan en el Reglamento.”

De lo anterior se puede advertir que para el caso de que las Personas Morales puedan promover el despacho aduanero sin la intervención de un Agente Aduanal o Agencia Aduanal, debe en todo momento acreditar ante el Servicio de Administración Tributaria, a su Representante Legal, conocido en el medio aduanero como el Representante Aduanal. Persona esta que por su

conducto se efectúa todos y cada uno de los actos y formalidades que constituyen el despacho aduanero de las mercancías, tratándose del despacho directo efectuado por personas morales, ya que en caso de ser Persona Física resulta ser personalísimo este acto.

Podemos concluir atinadamente que para efectos de las reformas a la Ley Aduanera (legislación que regula la entrada y salida de mercancías del territorio nacional) el despacho aduanero de las mercancías se promueve por las siguientes personas:

Directamente por el Importador/Exportador.

- Persona Física
- Representante Aduanal (sólo para Personas Morales)

Por conducto de Mandato o Encomienda.

- Agente Aduanal
- Agencia Aduanal

En todo caso el Servicio de Administración Tributaria otorgará las autorizaciones y patentes para aquellas personas que se encuentran facultadas para realizar los trámites relacionados con el despacho aduanero de las mercancías, en los diferentes regímenes aduaneros que dispone la legislación aduanal, ante cualquier aduana del país.



MAESTRÍA EN
**DERECHO CIVIL
Y FAMILIAR**

RVOE 20181226

Campus Central | CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

www.cuej.edu.mx

Licenciada en Psicología por la Universidad Intercontinental (UIC). Cuenta con estudios de maestría en psicoterapia individual, de pareja y familia por el Instituto Mexicano de la Pareda (IMP). Es sexóloga y especialista en el tratamiento de víctimas y perpetradores de abuso sexual. Estudiante de la maestría en criminología y política criminal en el Instituto Nacional de Ciencias Penales (INACIPE). Ha atendido durante 25 años, en consulta privada, a pacientes con problemas relacionados con la violencia familiar. Tiene amplia experiencia en capacitación de empresas mediante el programa de inteligencia comunicacional para prevención y solución de conflictos familiares y laborales. Ha participado como especialista en medios de comunicación como Azteca 13, Radio Mil, Grupo Asir y Radio Fórmula, entre otros. Coordinadora del Diplomado en Delitos Sexuales del Centro Universitario de Estudios Jurídicos (CUEJ).

**PSICÓLOGA GABRIELA DEL
CARMEN GAY MAYORAL**



ESTRATEGIAS DE REVINCULACIÓN DESPUÉS DE UNA SITUACIÓN DE ALIENACIÓN PARENTAL

Los niños y adolescentes que han sufrido el síndrome de alienación parental y han pasado tiempo sin convivir con la madre o padre no custodio, o lo han hecho solamente durante el tiempo asignado en el centro de convivencia (que en algunas ocasiones no supera los 15 minutos semanales, si es que el menor se rehusó a entrar a su hora de interacción), generalmente siguen presentando conductas de rechazo hacia el padre o madre que sufrió la separación, incluso después de que el juez dicte sentencia en favor de reanudar la convivencia.

Es indispensable que el padre o la madre que acogen de nuevo al o los hijos cuenten con la mayor

cantidad de información posible respecto de estrategias que pueden utilizar para sanar y fortalecer el vínculo afectivo de apego con su(s) hijo(s).

Antes de proponer soluciones para los trastornos del vínculo afectivo en esta relación filio-parental, considero necesario definir el vínculo en sí:

El vínculo (del latín *vinculum*) es una unión, relación o atadura de una persona o cosa con otra; en el caso de las personas, esta unión ocurre con base en apego desarrollado entre ellas.

El psiquiatra infantil y psicoanalista inglés John Bowlby, en 1948, es el primero en definir el apego

como “cualquier forma de conducta que tiene como resultado el logro, la conservación de la proximidad con el otro individuo claramente identificado al que se considera más capacitado para enfrentar al mundo. Esto resulta claramente obvio cada vez que la persona está asustada, fatigada o enferma, y se siente aliviada con el consuelo y los cuidados” (Bowlby 1993, p.60) (1).

El apego comienza desde el momento del nacimiento o aún antes. El patrón de apego que la persona manifestará a lo largo de su vida se conforma, principalmente, durante los primeros años de la infancia, aunque se puede redefinir durante el resto de su existencia.

Entre más pequeño sea el infante es conveniente lograr pautas de apego, no porque de esa manera consiga satisfacer sus necesidades de alimentación e higiene, sino porque el apego en sí mismo es el alimento psicológico que, en caso de ser insuficiente, provoca una severa depresión en el niño o, incluso, la muerte. Esto lo explica detalladamente René Spitz cuando habla de la depresión anaclítica y del hospitalismo que observó en muestras significativas de infantes criados en instituciones, en donde el contacto afectivo con las cuidadoras era equivalente a un diez por ciento de lo que un niño tenía en un hogar con su madre (Spitz, R., 1987) (2).

El término anaclítico viene del vocablo griego anaklitós, “extendido hacia atrás”, que hace referencia a alguna cosa de la cual depende; se utiliza para designar al niño pequeño que depende de los cuidados maternos.

Spitz observó que niños de nueve meses que habían sido privados del contacto con sus madres, y atendidos en una institución en las condiciones antes mencionadas, desarrollaban una conducta lloriqueante que después de un tiempo daba paso al retraimiento, sufrían de insomnio, se volvían muy propensos a infecciones, y su cara evocaba el rostro inexpresivo de un adulto con depresión, por lo que Spitz acuñó el término de depresión anaclítica. Si los infantes volvían a tener contacto con sus madres

los síntomas mejoraban en muchos de ellos, aunque dejaba secuelas; si la privación persistía se presentaba lo que Spitz llamó hospitalismo, condición aún más grave en la que los niños mostraban un deceso total del índice de desarrollo de una manera irreversible, aumentando significativamente la tasa de mortalidad.

El trabajo que la psicóloga estadounidense Mary Ainsworth, llevado a cabo mediante observaciones de niños africanos entre los 2 y 3 años, nos da luz sobre las formas de apego que los niños desarrollan con sus padres, lo cual es importante para entender el desapego aparente del niño o adolescente víctima del síndrome de alienación parental.

Ainsworth comienza, en 1963, una investigación que finalmente concluye con el concepto de “estilo de apego” y la identificación de tres grandes grupos de apego (Boye, S. y Quim-tana, M., 2013) (3).

Mary Ainsworth y Bell, en 1970, diseñaron un experimento llamado “La Situación del Extraño” (Oliva Delgado, A) (4) en la que la madre y el niño son introducidos en una sala de juego donde se incorpora una desconocida. Mientras esta persona juega con el niño la madre sale de la habitación. La madre regresa y vuelve a salir, esta vez con la desconocida, dejando al niño completamente solo. Finalmente regresan la madre y la extraña.

1. NIÑOS DE APEGO SEGURO. Inmediatamente después de entrar en la sala de juego estos niños usaban a su madre como una base a partir de la que comenzaban a explorar. Cuando la madre salía de la habitación su conducta exploratoria disminuía. Su regreso les alegraba y se acercaban a ella buscando el contacto físico durante unos instantes para luego continuar su conducta exploratoria.

Cuando Ainsworth examinó las observaciones que había realizado en los hogares de estos niños encontró que sus madres habían sido calificadas como muy sensibles y responsivas a las

llamadas del bebé, mostrándose disponibles cuando sus hijos las necesitaban. En cuanto a los niños, lloraban poco en casa y usaban a su madre como una base segura para explorar.

2. NIÑOS DE APEGO INSEGURO-EVITATIVO. Se trataba de niños que se mostraban bastante independientes en La Situación del Extraño. Desde el primer momento comenzaban a explorar sin mirar a la madre para comprobar su presencia. Cuando la madre abandonaba la habitación no parecían verse afectados y tampoco buscaban acercarse ni contactar físicamente con ella a su regreso; si su madre buscaba el contacto ellos rechazaban el acercamiento.

En principio su conducta podría interpretarse como saludable, sin embargo, Ainsworth intuyó que se trataba de niños con dificultades emocionales; su desapego era semejante al mostrado por los niños que habían experimentado separaciones dolorosas.

Las observaciones en el hogar apoyaban esta interpretación debido a que las madres de estos niños se habían mostrado relativamente insensibles y a veces rechazaban las peticiones del niño. Los niños se mostraban inseguros y, en algunos casos, muy preocupados por la proximidad de la madre, lloraban intensamente cuando ella abandonaba la habitación.

La interpretación global de Ainsworth era que cuando estos niños entraban en La Situación del Extraño comprendían que no podían contar con el apoyo de su madre y reaccionaban de forma defensiva, adoptando una postura de indiferencia.

3. NIÑOS DE APEGO INSEGURO-AMBIVALENTE. Estos niños se mostraban tan preocupados por el paradero de sus madres que apenas exploraban en La Situación del Extraño. Pasaban un mal rato cuando ésta salía de la habitación y, ante su regreso, se mostraban ambivalentes; vacilaban entre la irritación, la resistencia al contacto, el acercamiento y las conductas de mantenimiento de contacto.

En el hogar, las madres de estos niños habían procedido de forma inconsistente, se habían mostrado sensibles y cálidas en algunas ocasiones y frías e insensibles en otras. Estas pautas de comportamiento habían llevado al niño a la inseguridad sobre la disponibilidad de su madre cuando la necesitasen.

Un aspecto muy destacado del comportamiento de estas madres tiene que ver con su actitud ante la conducta exploratoria del niño, ya que los estudios que han considerado este aspecto han hallado que tienden a intervenir cuando el niño explora, interfiriendo con esta conducta. Este aspecto, unido al anterior, aumenta la dependencia y falta de autonomía del niño, y sirve para explicar la percepción que el niño puede llegar a tener sobre el comportamiento contradictorio de la madre.

Algunos autores, como Cassidy y Berlin (Oliva Delgado, A., 2004) (5), consideran el comportamiento de estas madres como fruto de una estrategia, no necesariamente consciente, dirigida a aumentar la dependencia del niño, asegurando su cercanía, utilizándola como figura de apego; así, la no responsabilidad materna puede verse como una estrategia para aumentar la petición de atención del niño. Al igual que la inmadurez del niño aumenta la conducta de cuidados de la madre, la incompetencia de la madre aumenta la atención del niño a la madre, en una reversibilidad de roles.

Este tipo de apego es el que con mayor frecuencia se encuentra en los niños víctimas del SAP.

En 1990 Main y Salomón desarrollan el concepto de **apego inseguro-desorganizado** (Martínez, C., 2005) (6). Estos niños responden de manera caótica frente a su progenitor, llegando incluso a ser violentos físicamente. Este tipo de apego se genera en casos de alta violencia intrafamiliar, cuidadores negligentes o abusivos, y tiende a manifestarse de una manera muy riesgosa en la adultez, por lo que es importante intervenir acertadamente cuando se detecta este problema en un hogar.

Hazan y Shaver fueron pioneros al llevar la visión del apego en las relaciones adultas, (Márquez Domínguez et al., 2009) (7) proponiendo que las personas pueden presentar, básicamente, patrones de apego seguro e inseguro. Cuando se referían a patrones de apego seguro aseveraban que este tipo de personas tenían facilidad para conseguir la cercanía con los demás, no les incomoda depender de otros ni que dependan de ellos, y tampoco manifiestan preocupación de ser abandonados por su pareja. Quienes tenían estilos de apego inseguro ansioso eran personas que sentían el rechazo de los demás al momento de querer un grado de intimidad, frecuentemente les preocupaba que su pareja no los quisiera o no deseara permanecer con ellos, y que el grado de intimidad y cercanía que procuraban lograr terminará por alejar a la pareja. El estilo de apego evitante describía a personas que se incomodaban al sentirse cercanas con los demás, les resultaba complicado confiar y les disgustaba depender de otros; cuando alguien establecía mucha intimidad afectiva, se sentían amenazados.

Durante mi práctica como psicoterapeuta he tenido la oportunidad de tratar a padres alienadores, padres no custodios y a niños víctimas del SAP, por lo que he comprobado una y otra vez que el estilo de apego de la niña o niño es, en todos los casos, un apego inseguro en cualquiera de sus tres modalidades, heredado y fomentado por la madre o el padre que ejerce la manipulación. A la vez, él mismo es un adulto con un patrón inseguro de relaciones afectivas y de pareja.

Ahora bien, ¿qué puede hacer el padre no custodio cuando recupera la posibilidad de convivencia con su hijo parcial o totalmente si éste llegara a vivir con él?

1. Revisar el tipo de apego que su hijo tiene con respecto a ambos progenitores, que dadas las circunstancias del SAP, es un apego inseguro, pero es importante ver en cuál de las categorías se encuentra para ir llevando al menor a desarrollar un tipo de apego seguro con el progenitor con el que no había convivido y dismantelar, poco a

poco, el apego inseguro que había sostenido con el padre alienador.

Lo más indicado es tener la asesoría de un psicólogo experto en estos temas, ya que las estrategias para trabajar con el apego y la revinculación dependerán de las circunstancias de cada niño (edad, género, temperamento, grado de SAP, trauma generado por éste), cada madre, padre y, en general, de la estructura familiar (si hay hermanos, si alguno de los padres tiene un nuevo cónyuge, si hay cambio de domicilio del menor, y con qué tipo de personalidad y herramientas psicológicas, sociales y circunstanciales se cuenta).

2. Tener presente que la resiliencia del menor afectado (y del padre no custodio) es posible, por más severo que haya sido el trauma psíquico, así como fortalecer los pilares de ésta.

La resiliencia se define como la capacidad de los seres humanos sometidos a los efectos de una adversidad, de superarla e incluso salir fortalecidos de la situación (Melillo, A., 2005) (8) Perspectivas Sistémicas, No. 85. Buenos Aires, marzo-abril 2005).

Boris Cyrulnik utiliza, para entender el fenómeno de la resiliencia, el concepto del oxímoron, que es una figura retórica que consiste en combinar dos términos de sentido opuesto para generar un nuevo significado: “oscura claridad”, “maravilloso sufrimiento”, “sol negro de la melancolía”, etc.

No se trata de la ambivalencia que caracteriza un movimiento pulsional donde se expresan sentimientos opuestos de amor y odio hacia una misma persona. El oxímoron revela el contraste de aquel que, al recibir un gran golpe, se adapta dividiéndose. La parte de la persona que ha recibido el golpe sufre y produce necrosis, mientras que otra parte mejor protegida, aún sana pero más secreta, reúne, con la energía de la desesperación, todo lo que puede seguir dando un poco de felicidad y sentido a la vida (Cyrulnik, B., 2001) (9).

Cyrulnik considera que la escisión del yo no se sutura, sino que permanece, pero es compensada por los ocho pilares de la resiliencia:

Autoestima consistente, independencia, capacidad de relacionarse, sentido del humor, moralidad, creatividad, iniciativa y capacidad de pensamiento crítico.

Con algo de todo eso, más el soporte de otros humanos que otorgan un apoyo indispensable, la posibilidad de resiliencia se asegura y el niño o adolescente (y en su caso el adulto) continúa su vida (Melillo, A. et al, 2004) (10).

E. Werner, en 1992, tras una seria investigación sobre la resiliencia, concluye que todos los sujetos que se beneficiaron de esta condición tuvieron, por lo menos, una persona (familiar o no) que los aceptó en forma incondicional. También propone los mismos ocho pilares que enumera Cyrulnik, agregando un noveno: la creatividad (Melillo et al, 2004) (11).

Estos nueve aspectos fortalecen la capacidad de resiliencia en el menor afectado por el SAP, también cumplen la función de promover un apego seguro hacia sus principales figuras parentales, por lo que mi propuesta es establecer patrones de relación, acciones y actividades que los fortalezcan, así como destacar la importancia del o los tutores de resiliencia.

En cuanto a los pilares de la resiliencia, nos concentraremos en el primero, dejando para otra oportunidad las estrategias para los ocho restantes aunque, al enfocarnos en el primero, podrán notar cómo se refuerzan todos los demás. Para desarrollar autoestima consistente lo más importante es que el padre con el que se revincula el niño haga una revisión de su propia autoestima, ya que fungirá como un modelo continuo para su(s) hijo(s), además de procurar brindar una aceptación total al hijo, quitando de su mente y de su palabra cualquier juicio de valor respecto a las actitudes del menor. Esto no quiere decir que se dejen de establecer límites claros en cuanto a lo que está permitido o no, procurando que sean siempre basados en el bienestar del núcleo familiar, fomentando la expresión del parecer de su hija o hijo en cuanto a las reglas, pero siempre manteniendo la autoridad y siendo consistentes con las consecuencias en caso de no acatar lo convenido. El no marcar disciplina aumentaría la inseguridad del pequeño, aunque en un primer

momento pareciera mejorar su ánimo. Es muy importante saber cómo lidiar con el enojo que puede sentir el niño o adolescente, así como las demás emociones de miedo, tristeza y alegría. Al estar habituados a emitir constantemente juicios de valor sobre nuestra pareja, nuestros amigos, colaboradores de trabajo, políticos, y en especial respecto a nosotros mismos, es una tarea difícil no hacerlo frente a un hijo que se muestra rebelde y hasta grosero; para ello, parece un buen comienzo aplicar los principios de la comunicación empática o no violenta que propone Rosenberg (Rosenberg, M., 2013) (12).

LO QUE HAY QUE CAMBIAR:

1. No juzgar ni criticar –no usar palabras que condenan a la persona: “Siempre haces las cosas al aventón”, “estás mal”, hay que cambiarlo por: “¿Me harías favor de lavar los platos del desayuno?” Hay que expresar nuestro sentir: “Me siento incómodo cuando no hay orden en la casa”.

2. Evitar ordenar sin dar opción: “Ven a comer ahorita.” En su lugar: “Me gustaría que vinieras a comer”. Ser como un espejo de las conductas y emociones del otro: “Veo que estás ocupado, me parece que no quieres compartir este momento conmigo”, “¿qué propones?”, “me parece que tienes miedo”, “creo que sientes rabia”.

En este punto queremos enfatizar que el ser espejo de las conductas es diferente a intentar ser “espejo de sus emociones”. Una conducta es claramente observable, por lo que la madre o padre puede decir “veo que no has salido de tu habitación desde hace 5 horas”, o “me doy cuenta de que estás llorando”, pero no puede decir con certeza “veo que estás enojado”, ya que ese estado subjetivo solamente lo sabe la hija o hijo; lo que sí debe intentar es comunicarle su percepción, por ejemplo: “Me parece que estás triste”, “creo que estás muy molesto”, etc. La pregunta clave es ¿cómo te puedo ayudar?

3. No diagnosticar –usar palabras que indican que la persona tiene defectos: “Lo que pasa es que es flojo”, “fíjate en lo que haces. Eres muy despistada.” Es curioso que la crítica a otras personas afecte también al niño en la medida que

si se llega a identificar con algún aspecto de la persona criticada se sentirá, automáticamente, también juzgado.

4. Evitar comparar, culpar y decir "deberías"; por el contrario, nombrar una y otra vez los sentimientos propios y los que percibimos en el hijo, reconocer sus cualidades y aciertos (sin compararlo con otros): "Me gusta que seas mi hija", "tus pinturas son muy buenas", etc.

Cuando un padre no custodio vuelve a entablar relación con sus hijos es crucial que no hable mal de la madre o padre alienador, sino que, por el contrario, procure que la representación mental y emocional que el niño se hace de su progenitor sea lo más significativa posible, que guarde imágenes y sentimientos positivos respecto a los dos progenitores.

"La felicidad existe únicamente en la representación mental, por tanto es siempre fruto de la elaboración. Es algo a trabajar. Y ella se construye en el encuentro con el otro". (Melillo, A., 2005) (13).

El padre o madre que se revincula, los abuelos, hermanos, parientes y educadores pueden ayudar al menor víctima del SAP a elaborar y darle significado a sus vivencias pasadas y presentes, haciéndolo partícipe de las historias familiares, compartiendo literatura, desde cuentos infantiles, relatos mitológicos, novelas, etc.; fomentando actividades deportivas y artísticas, contacto con la naturaleza y facilitando la inclusión en un entorno educativo y social saludable, lo cual será fructífero siempre y cuando se haga a la luz de los criterios de la comunicación empática, no violenta. En el caso de niños pequeños suele ser de gran ayuda tener un muñeco especial acerca del cual se cuenten historias para que la niña o niño proyecten su sentir y sus inquietudes, por ejemplo, cuando manifiestan que su osito o muñeca amaneció triste, o que va de paseo con sus amigos.

TUTORES DE RESILIENCIA

Finalmente, queremos enfatizar que un tutor de resiliencia puede ser el padre, madre, psicólogo,

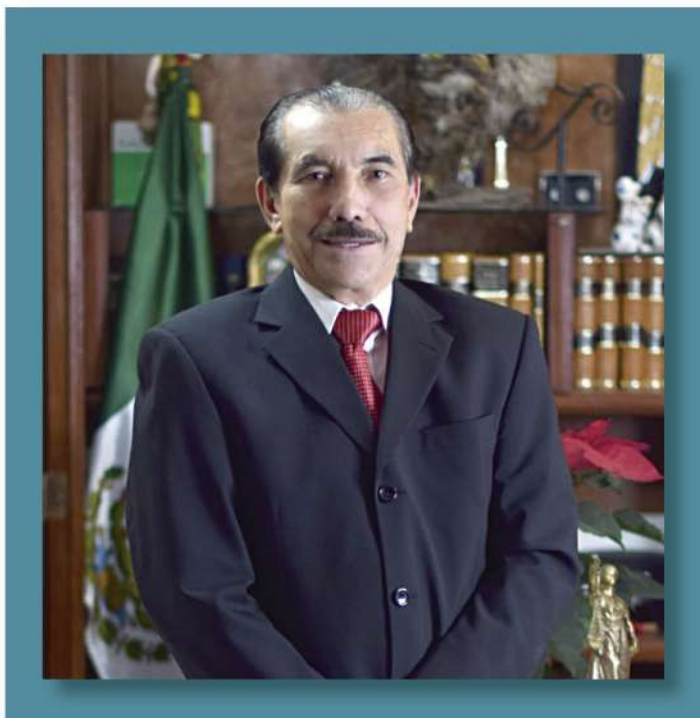
maestro, pariente, o una experiencia significativa. Sea cual sea la forma en que se presentase es indispensable cerciorarse de que existe y que entre más experiencias de este tipo se tengan será mucho más fácil la revinculación y el establecimiento del apego seguro.

La situación ideal sería que, independientemente de estos tutores, ambos padres, el alienado y el padre que pasó por la situación de ser no custodio, el menor víctima del SAP, y en ocasiones algunos parientes o cuidadores cercanos, sean orientados por un profesional especialista en esta problemática durante por lo menos 10 sesiones semanales cuando se restablece la convivencia, y en ocasiones por un periodo más largo de tiempo, dependiendo de la gravedad del trauma psíquico que experimentó el menor y de las características únicas de cada sistema familiar y de sus miembros.

REFERENCIAS

- (1) Bowlby, J. (1993), *El Vínculo Afectivo*. Barcelona, España. Paidós Ibérica.
- (2) Spitz, R. (1987) *El Primer Año de Vida del Niño*. Ciudad de México, México, Fondo de Cultura Económica, pp. 197 – 210.
- (3) Boye, S. y Quintana, M. (2013), *Promoción del Apego Seguro desde el EIS. Actualizaciones en Psicoterapia Integrativa*. Vol V. Santiago, Chile.
- (4) Oliva Delgado, A. (2004) *Estado Actual de la Teoría del Apego*. Revista de Psiquiatría y Psicología del Niño y el Adolescente. No. 4, 2004. Sevilla, España, p. 66.
- (5) IBID, p.60
- (6) Salomón Martínez, C. *Evaluación del Apego en el Adulto: Una Revisión*. PSYKHE Vol.14, No. 1, 2005. María Pía Santelices Pontificia Universidad Católica de Chile, pp. 181-191.
- (7) Márquez Domínguez, F., Aragón, S. y Reyes, I. (2009), *Desarrollo de una Escala de Estilos de Apego Adulto para la Población Mexicana*. Revista Iberoamericana de Diagnóstico y Evaluación Psicológica, Vol. 2, Núm. 28, 2009, Portugal, pp. 9-30.
- (8) Melillo, A. (2005), *Perspectivas Sistémicas*, No. 85. Marzo-abril. Buenos Aires.
- (9) Cyrulnik, B. (2001), *La maravilla del dolor*, Barcelona, España. Granica. Barcelona, 2001.
- Realidad social, psicoanálisis y resiliencia*, en *Resiliencia y subjetividad*, Melillo A., Suárez Ojeda, N. y Rodríguez, D. (comp.), Buenos Aires, Paidós, 2004, p 71
- (10) Melillo, A. Suárez Ojeda, N. y Rodríguez, D. (2004), *Resiliencia y Subjetividad*. Buenos Aires. Paidós, p. 71.
- (11) IDEM.
- (12) Rosenberg, M. (2013), *Comunicación no Violenta: Un Lenguaje de Vida*. Buenos Aires, Argentina. Gran Aldea Editores.
- (13) Melillo, A. (2005) *Perspectivas Sistémicas*, No. 85. Marzo-abril. Buenos Aires, Argentina. La Nueva Comunicación

Médico Cirujano por la Universidad Nacional Autónoma de México, Licenciado en Derecho por la Universidad del Valle de México, Especialidades en Derecho Civil y Derecho Penal por el Instituto Nacional de Ciencias Penales, Diplomado en Criminológica Práctica por la Academia Internacional de Formación en Ciencias Forenses, Especialidad en Juicios Orales por el Centro de Estudios Superiores en Ciencias Jurídicas y Criminológicas, Maestría en Derecho Procesal Penal por el Centro de Estudios Superiores en Ciencias Jurídicas y Criminológicas, Doctorado en Derecho Penal por el Centro de Estudios Superiores en Ciencias Jurídicas y Criminológicas y Postdoctorado en Derecho Penal por el Centro de Estudios Superiores en Ciencias Jurídicas y Criminológica.



DR. ANTIPATRO ALEMAN RADILLA

PERITO MÉDICO TÉCNICO

MOTIVOS Y RAZONES PARA SU INTEGRACIÓN

EN EL NUEVO SISTEMA PENAL ACUSATORIO

Actualmente, en el Sistema Procesal Acusatorio existe una omisión relacionada con las periciales médicas, pues no contempla la figura del perito llamado tercero en discordia.

Esto abre una brecha para que se vulnere el principio de imparcialidad y da pie a la violación del debido proceso; en consecuencia, a los derechos humanos, y a los civiles protegidos por la Carta Magna en su artículo primero, así como a los tratados internacionales de los que México forma parte.

Lo anterior me lleva a pensar en la generación de una solución viable que se presente ante el pleno de la Cámara de Diputados del Congreso de la Unión para ayudar a transparentar el Sistema Penal Acusatorio y que genere un verdadero estado de derecho, resultando así, previo estudio jurídico, la creación de una iniciativa mediante la cual se propone la adición al artículo 356 del Código Nacional de Procedimientos Penales de un párrafo especial que considere la figura del Perito Médico Técnico en el Nuevo Código Nacional de Procedimientos Penales con conocimientos especiales que apoyen las sentencias del juzgador.

MOTIVOS PARA CONSIDERAR LA INICIATIVA

Entendiendo que la ley penal en todo sistema judicial implica tener confianza en las evidencias, actualmente el Código Nacional de Procedimientos Penales es omiso en el capítulo de pruebas en cuanto a la pericial médica en delitos especiales cometidos por los médicos, ya que no fue considerada como una prueba especial para los delitos inherentes a los profesionales de la ciencia médica, esto representa una violación a los derechos humanos y al debido proceso en el Nuevo Sistema de Justicia Penal Acusatorio (NSJPA).

Entre las razones que llevan a pensar en la integración de la figura del Perito Médico Técnico en el Nuevo Código de Procedimientos Penales destacan las siguientes:

- La propuesta es innovadora y oportuna al ser necesaria en el Nuevo Sistema Penal Acusatorio; además de ser legal, transparente y de justicia jurídica.

- Existen delitos especiales cometidos en aras del ejercicio de los profesionales de la práctica médica, y si bien es cierto que un médico jamás tiene la intención de provocar un año culposo o doloso, si es posible que se cometan errores en la práctica de su profesión, como en cualquier otra.

- Frecuentemente, entre los delitos de la praxis médica se contemplan las intervenciones quirúrgicas de todo tipo, las iatrogenias, diagnósticos equivocados, sin mencionar las acciones de trabajo que tendrían que ser calificadas por un médico. Cuando alguna de estas situaciones llega a generar controversia, en el actual Sistema de Justicia Penal

se deben ingresar a la carpeta de investigación los informes médicos, sin embargo, los jueces desconocen terminologías y detalles de la praxis, llevándolos a apegar a la regla de la “sana crítica” del juzgador.

- Aun cuando exista dualidad de profesión, el juzgador estará impedido por el principio jurídico que dicta que no se puede ser juez y parte, razón por la cual debe contemplarse para la implementación de la figura del Perito Médico Técnico en el Nuevo Sistema de Justicia Penal en México, para fungir como apoyo del juzgador.

- La propuesta considera que, analizando las periciales del Nuevo Código Nacional de Procedimientos Penales en forma minuciosa, se encuentra que los delitos cometidos por los profesionales de la ciencia médica deben ser valorados por otro colega profesional de la ciencia médica, es decir, otro médico; más nunca se detalla dejar el tema “la sana crítica”, en virtud de que dichos delitos son especiales por ser cometidos en el gremio médico y se deben valorar con el conocimiento de un Perito Médico Técnico, lo que hace aún más viable la propuesta con la finalidad de que no se deje en estado de indefensión a los médicos.



Adicionalmente, se debe apuntar que integrar dicha propuesta de iniciativa es viable ya que no violenta el Código Federal de Procedimiento Penales y atiende al sistema acusatorio conservando intactos todos y cada uno de los principios: publicidad, contradicción, concentración, continuidad e inmediatez; sin duda, esencia de la oralidad, sin omitir por supuesto, la multicitada transparencia y celeridad.

Tampoco altera los Postulados y Principios de la Oralidad ya que un Perito Técnico Médico puede rendir su opinión en minutos dada su experticia profesional y apoyar al juzgador para que dicte sentencia bajo el principio de imparcialidad, dejando el principio de la “sana crítica” para una mejor ocasión jurídica.

De esta forma observamos que es imperante que el Nuevo Sistema Penal Acusatorio contemple la colaboración de tres jueces colegiados y un Perito Médico Técnico que dé apoyo al sistema acusatorio, así como la constitución de dos comisiones: una de peritos oficiales y otra de médicos peritos particulares que den credibilidad a los informes allegados a la carpeta de investigación.

Lo anteriormente expuesto es sólo un planteamiento general del problema; por lo que hay que considerar que se deben manifestar las soluciones inherentes y los cambios necesarios para adicionar dicha propuesta, como son la inclusión de conceptos legales al proyecto legislativo, entre otros.



ESPÍRITUS LIBRES
EL UNIVERSO FILOSÓFICO



REVISTA DE INVESTIGACIÓN Y ESTUDIOS JURÍDICOS

CUEJ

M.R.

PARA ESPECIALISTAS, ENTRE ESPECIALISTAS

Filosofía

.....
“EL SER DISOLUTO DE LA NADA”
MTRA. DANIELA LUCIO ESPINO

.....
**EL HECHO QUE LA LEY SEÑALA
COMO DELITO, UNA CUESTIÓN LÓGICA**
M. EN D. CHRISTIAN BERNAL PORRAS

@RevistaCUEJ /CUEJREVISTA

www.revistacuej.com.mx

\$ 100.00

SEP · DIC 2018

008



042016112313103600102

DOCTORADO EN DERECHO

RVOE 20130002

Informes:

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

¡Síguenos!



www.cuej.edu.mx

CONTENIDO

- 4 **M. en D. Christian Bernal Porras**
EL HECHO QUE LA LEY SEÑALA COMO DELITO, UNA CUESTIÓN LÓGICA
- 10 **Mtra. Daniela Lucio Espino**
EL SER DISOLUTO DE LA NADA
- 14 **LIC. Adrián Hernández Lucas**
"LONDRES, FLORENCIA, TRÉVERIS"
- 18 **LIC. Sergio Bazán Ortega**
EL ANTI NEOCONSTITUCIONALISMO DE FERNANDO ATRIA
- 22 **Gabriela López Andrade**
INFOGRAFÍA FILOSOFÍA: QUEHACER HUMANO
- 24 **Lic. Jonathan Bastida Avila**
DECONSTRUCCIÓN DEL PENSAMIENTO LÍQUIDO

DIRECTORIO

DIRECTOR GENERAL

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García

COORDINADORA

Mtra. Patricia Daniela Lucio Espino

DIRECTOR EDITORIAL

Dr. Dante Jehová Cisneros García

CONSEJO EDITORIAL

Dr. Hadar Moreno Valdéz

Dr. Miguel Ángel Granados Atlaco

Dr. Miguel Antonio Gutiérrez Güereca

Dr. Carlos Javier Verduzco Reina

Dra. Sara Esteban Cabrera

Mtro. Zenén Miguel Cruz

EDICIÓN Y ARTE

EDITORIA

Mtra. Patricia Daniela Lucio Espino

COORDINADORA DE ARTE

DISEÑO EDITORIAL Y GRÁFICO

Lic. Liliana Andrade Gutiérrez

CORRECTOR DE ESTILO

Mtro. Mahanaim Abraham López Rodríguez



Especialistas en Propiedad Intelectual
Propiedad Industrial & Derechos de Autor



ASESORÍA
JURÍDICA, FINANCIERA Y COMERCIAL

Marcas / Patentes / Modelos de Utilidad
Diseños Industriales / Nombres Comerciales

Derechos de Autor / Derechos Conexos
Transmisión de Derechos / Licencias de Uso

Franquicias / Reservas de Derechos
Procedimientos en materia de Derechos de Autor y
Propiedad Industrial

Juicios de Nulidad / Delitos en Materia de Piratería

Medidas en frontera y transbordo / Amparos



DOXA
CORPORATIVO JURÍDICO

www.corporativojuridicodoxa.com

Vermont # 34, desp.2, Col. Nápoles, C.P. 03810

Rumania # 322 bis, Col. Portales, C.P. 03300

Benito Juárez, Ciudad de México; Tel.: 68 23 44 43

diseño: Lic. liliana andrade gtz

EDITORIAL

“ La filosofía es un silencioso diálogo del alma consigo misma en torno al ser. ”

PLATÓN

Desde que el ser humano tuvo el primer asomo de razón trató de explicarse y crease un mundo, una explicación de las cosas y una verdad; trató de buscar ataduras terrenales a través de la liberalización de un mundo onírico, de un mundo abstracto, el hombre es su propia creación, es por ello que en una incipiente búsqueda para dar sentido a su existencia, trató de explicar su esencia misma a través de seres supremos que dejaban el paradigma en dogmas reflejados en mitos fantásticos que explicaban el principio de la vida.

La filosofía dio inicio a la creación de la razón o a la utilización de ella en un mundo de ataduras y necesidades existenciales, por varias épocas fue la creadora del conocimiento, de verdades y paradigmas, aunado a la existencia espiritual del hombre, confeccionó el mundo derivado de la necesidad de explicaciones, creó el eslabón que se ajustaba al reflejo del hombre y con ello éste pudo organizarse creando al Estado, al Derecho, las ideas de lo “justo” y de lo “bueno”, creando el todo para el desarrollo del esplendor de la existencia de la humanidad.

En la actualidad el hombre se encuentra en un vacío existencial, ha dejado de utilizar la razón, se encuentra ensimismado en un mundo tecnológico, de consumismo y de mercadotecnia que poco a poco ha moldeado su cabeza, estamos en una crisis no sólo social, sino existencial, estamos en la época del vacío, de la ligereza, de lo líquido (dirían filósofos actuales) que lo único que reflejan es la falta de utilización del raciocinio humano, he ahí la importancia de la filosofía que ahora sólo ha pasado a formar parte de materias olvidadas; es por ello que CUEJ la revista para especialistas, entre especialistas, pone a disposición de nuestros lectores este octavo número que da a nuestros lectores algunos ensayos filosóficos para hacerlos pensar y reflexionar, en este mundo infinito del conocimiento, número con el que termina nuestro ciclo de las letras en este 2018.

Por lo que queda decir: FELICES FIESTAS QUERIDOS LECTORES, NOS VEMOS EL PRÓXIMO AÑO EN ESTE ANDAR INTERMINABLE DE LETRAS...

MTRA. DANIELA LUCIO ESPINO
LA EDITORA

Licenciado en Derecho por la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México; también obtuvo el grado de Maestro en Derecho por la misma Universidad Nacional Autónoma de México. Además de haber cursado la Licenciatura en Relaciones Internacionales, ésta en la Facultad de Ciencias Políticas y Sociales de la Universidad Nacional Autónoma de México. Entre otras instituciones, actualmente es catedrático de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México, en su Unidad de División de Estudios Profesionales; así como en la División de Estudios de Posgrado y el Instituto de Estudios Judiciales del Tribunal Superior de Justicia de la Ciudad de México. Actualmente se desempeña como Juez Penal del Sistema Procesal Acusatorio de la Ciudad de México, por oposición del Tribunal Superior de Justicia de la Ciudad de México.



M. EN D. CHRISTIAN BERNAL PORRAS

EL HECHO QUE LA LEY SEÑALA COMO DELITO, UNA CUESTIÓN LÓGICA

Un tema de especial interés para todos aquellos operadores del sistema procesal penal, sin duda lo constituye el análisis del concepto del “hecho que la ley señala como delito”, mismo que resulta el concepto central de debate y estudio dentro de la resolución a la solicitud de vinculación a proceso, realizada por el agente del Ministerio Público.

Como cuestión previa, es de especial importancia analizar que algunos estudiosos y operadores del sistema de procesamiento penal mexicano, han establecido que para el acreditamiento del hecho que la ley señala como delito sea parte de un bajo

estándar probatorio. Sin duda, al hacer un análisis sistemático del Código Nacional de Procedimientos Penales, no encontraremos un fundamento que sustente ésta afirmación, no obstante, se debe entender por supuesto que el análisis que realiza el Juez de Control para el acreditamiento del hecho que la ley señala como delito, parte de la información que las partes proporcionen de manera oral en la audiencia de vinculación a proceso, siendo que esa información se desprende no de prueba, sino de datos de prueba, ésta última es una figura novedosa dentro de la tradición mexicana de procesamiento penal, pues la misma implica la negación de la



existencia de prueba en esa etapa procesal, ya que se debe entender por dato de prueba, únicamente información que hace alusión a una prueba, pero sin tratarse de ésta.

A efecto de entender este concepto –dato de prueba–, podríamos ejemplificarlo acudiendo precisamente a una rama del conocimiento, como en el caso lo es la estadística, en la cual, el término “dato” es ampliamente utilizado. La estadística tiene como materia prima precisamente los datos, entendidos éstos en dicha área como: la información que hace alusión a un fenómeno, sin que en ningún momento se pretenda asumir que esa información es el fenómeno en sí, pues, en realidad el dato es una proposición representada a través del lenguaje. Sirviendo en este punto la frase de Ludwig Wittgenstein, en la que señala: “el lenguaje es el reflejo del mundo”, de ahí que se puede decir que, si ayer han muerto 20 personas, nadie puede negar que eso es un dato, pero esa proposición no son los 20 muertos en sí; es así que, podemos afirmar entonces que el bajo estándar que se señala, no debe partir de la ausencia de información; sino el bajo estándar en todo caso responde a

la ausencia de prueba, como concepto propio del sistema procesal penal que, genéricamente está reservado para su existencia cuando ésta se desahogue ante un Tribunal de Enjuiciamiento.

Hecha la aclaración anterior, entonces realizaré una propuesta en torno al análisis que considero correcto respecto del concepto de “hecho que la ley señala como delito”, y que como lo he referido, es el punto medular de la resolución a la solicitud de vinculación a proceso dentro del proceso penal acusatorio.

El hecho que la ley señala como delito, implica en su análisis la utilización de diversos métodos lógicos, para lo cual, se debe analizar en un primer momento si está acreditado el hecho y posteriormente verificar si éste es señalado por la ley como un delito.

El propio Código Nacional de Procedimientos Penales, establece como mecanismo para la valoración de los datos de prueba la lógica. Contrario a lo que se pueda pensar, la lógica no es un método que relaje la valoración de datos, mucho menos que justifique

razonamientos de valoración semejantes a la íntima convicción; por el contrario, la utilización de la lógica como mecanismo de valoración, propicia certeza más cercana a un cálculo matemático, pues la lógica sin duda debe ser considerada el alma de las Matemáticas.

El legislador estableció en la fracción III del artículo 316 del Código Nacional de Procedimientos Penales que: "...Se entenderá que obran datos que establecen que se ha cometido un hecho que la ley señale como delito cuando existan indicios razonables que así permitan suponerlo", entonces resulta indispensable aclarar que en el contexto de esta oración no debe entenderse el término "indicio" desde el ámbito de la criminalística, sino en su acepción más amplia que implica la "señal o circunstancia que permite deducir la existencia de algo o la realización de una acción de la que no se tiene un conocimiento directo"; de lo anterior, entonces se advierte que el hecho que la ley señala como delito en la resolución de vinculación a proceso, se debe establecer del conjunto de indicios, es decir, señales o circunstancias que así permitan afirmarlo.

También, resulta importante denotar la distinción de datos de prueba e indicios, por lo que es válido decir que, un conjunto de datos de prueba puede acreditar un indicio o varios indicios; pero el hecho que la ley señala como delito se acredita con la valoración de los indicios en su conjunto; lo anterior lo explicaré en las siguientes líneas.

Ludwig Wittgenstein, influenciado por Gottlob Frege, afirma que, las cosas en el mundo, así como las palabras en el lenguaje, sólo pueden ser entendidas en un contexto; sin duda esta afirmación denota la necesidad que se tiene de la utilización del método lógico inductivo para entender el mundo.

El método lógico inductivo, es el mecanismo idóneo para llevar a cabo la valoración de los datos de prueba, ello con la finalidad de establecer los indicios que en su conjunto constituyen el hecho que la ley señala como delito materia de análisis en la resolución a la solicitud de vinculación a proceso; esto responde a que el método inductivo es precisamente aquel que sabemos parte de lo particular a lo general.

Las particularidades de lo general en la inducción, serán los datos de prueba, y lo general será el indicio en el primer análisis, debiendo tomar entonces el juzgador la información obtenida del dato de prueba que haga alusión al indicio; indicio que será equivalente a una proposición fáctica del hecho final que se pretende acreditar.

Irving Copi, establece de forma clara que, la resultante del proceso lógico de inducción no es la validez o invalidez del razonamiento, sino lo muy probable a lo poco probable del mismo. Para ejemplificar lo anterior, tomaré como ejemplo una proposición fáctica (indicio) de un hecho que se pretende acreditar, siendo que el hecho que se pretende acreditar es el siguiente:

"El día 11 de noviembre, aproximadamente a las 13:00 horas, en el hemiciclo a Juárez, se encontraba la víctima, momento en el que arribó el imputado portando un arma de fuego, se la mostró a la víctima, y con palabras altisonantes le pidió que le entregara sus pertenencias, por lo que la víctima le entregó su teléfono celular, retirándose de inmediato el imputado del lugar."

El indicio a acreditarse con datos de prueba es la existencia del lugar de los hechos; para acreditarlo, existen los siguientes datos de prueba: **la entrevista de la víctima**, quien en la parte que nos interesa refirió que: se encontraba en el hemiciclo a Juárez. Además, se cuenta con el

informe policial homologado del policía remitente, quien refiere que detuvo al imputado a 10 metros de distancia del homicidio a Juárez. Asimismo, se cuenta con **uniforme de policía de investigación**, quien refiere que realizó una inspección en el lugar de los hechos, en específico en el lugar denominado homicidio a Juárez. Por último, se cuenta con **el informe de perito en fotografía**, quien fijó en fotografías el homicidio a Juárez.

Entonces, para acreditar el indicio relativo a la existencia del homicidio a Juárez, contamos con cuatro datos de prueba que dan cuenta respecto al mismo hecho, sin contradecirse entre sí, impidiendo al Juzgador arribar a una versión distinta, cumpliendo con ello con los principios lógicos de identidad, no contradicción y tercero excluido, lo anterior puede ser representado de la siguiente forma:

- a) Víctima
a) = (existencia del lugar de los hechos) = A
- b) Policía remitente
b) = (existencia del lugar de los hechos) = A
- c) Policía de investigación
c) = (existencia del lugar de los hechos) = A
- d) Perito en materia de fotografía
d) = (existencia del lugar de los hechos) = A

Esto puede ser representado entonces de la siguiente forma:

$$A = (a, b, c, d)$$

Bajo el método lógico inductivo, podemos decir que, la existencia del lugar del hecho como indicio es muy probable, pues existen cuatro fuentes de información que, sin contradecirse,

dan cuenta del mismo y no permiten arribar a una conclusión distinta.

Entonces, el acreditamiento del hecho que se pretende acreditar como el que la ley señala como delito, se podrá afirmar que es muy probable cuando bajo el método lógico inductivo así lo permita afirmar, para ello, uniendo los indicios que, con base al método inductivo, aplicado a los datos, dieran como resultado el de muy probables. Siendo entonces viable representar al hecho de la siguiente manera:

$$H = (A, B, C, D, E)$$

En donde H es el hecho que la ley señala como delito materia de la resolución de vinculación a proceso y A, B, C, D y E son los indicios acreditados, por lo que de considerar que un indicio es poco probable, el mismo debiera ser extraído o no considerado como parte integrante de H.

En el ejemplo anteriormente señalado, si se pretende acreditar el indicio consistente en el uso del arma de fuego, y quien da cuenta de ello sólo es la víctima, y de los restantes datos de prueba no se advierte la existencia del mismo, esto daría lugar a un indicio poco probable:

$$B = (a)$$

De lo anterior entonces, resultaría la conformación de un hecho en los siguientes términos:

$$H = (A, C, D, E)$$

En este punto, entonces es importante referirnos al segundo método lógico utilizado en el concepto hecho que la ley señala como delito, que es el método lógico deductivo, en el cual se forma una

conclusión de dos proposiciones que son sus antecedentes, una mayor y una menor. A este silogismo comúnmente se le conoce como el silogismo judicial, el cual será criticado por los lógicos, ya que en su integración la premisa mayor es una proposición deóntica, mientras que la menor es óntica, no obstante, es el silogismo que mejor representa el método de análisis para determinar la tipicidad de un hecho, es decir, si se encuentra previsto efectivamente en la norma penal, por lo que es eficaz para determinar si el hecho en realidad se encuentra previsto como delito, por lo tanto, grosso modo se debe señalar que la premisa mayor lo es la descripción típica y la menor el hecho acreditado con el método inductivo antes ya analizado, por lo que, partiendo del hecho efectivamente acreditado, éste pasará a ser la premisa menor del silogismo para verificar su tipicidad.

De las anteriores reflexiones, sin duda se puede concluir que el hecho que la ley señala como delito, requiere para su análisis la aplicación de cuando menos dos métodos lógicos: el deductivo y el inductivo, éste último en lo particular para los indicios y posteriormente aplicado a los indicios para el acreditamiento del hecho, y este hecho el que resulte acreditado, formará la premisa menor del silogismo judicial.





Empresa constituida para facilitar y cuidar los intereses de nuestros clientes, en estricto apego a las leyes relacionadas con el comercio exterior y en cumplimiento a las regulaciones y restricciones no arancelarias teniendo como fin satisfacer a nuestros clientes.

Contando con nuestras diferentes oficinas en el Interior de la República y en Estados Unidos.

AICM: Norte 180 #562, int. 1, Col. Pensador Mexicano, Del. Venustiano Carranza, C.P. 15510, CDMX
Tel. (55) 53-41-40-41

TOLUCA: Hacienda San Mateo, Mz 13, lote 58B, Col. Hacienda del Valle, Toluca, Estado de México, C.P. 50214.
Tel. (55) 68-40-03-97

QUERÉTARO: Yuca #211, Col. Arboledas, Querétaro, Querétaro, C.P. 76140
Tel. (442) 215-77-43

MANZANILLO: Avenida Paseo de las Gaviotas #773 altos, Col. Valle de las Garzas, barrio 5, Manzanillo, Colima.
Tel. (314) 138-34-24

LÁZARO CÁRDENAS: Andador Tlaxcala #49, Col. Primer Sector de Fidelac, Lázaro Cárdenas, Michoacán, C.P. 60952.
Tel. (753) 53-247-72

CIUDAD JUÁREZ: Río de la Plata #3963, Fraccionamiento Córdova Américas, Ciudad Juárez, Chihuahua, C.P. 32310
Tel. (656) 639-79-30

NUEVO LAREDO: Chihuahua #730 local 5, Col. Ribera del Bravo, Nuevo Laredo, Tamaulipas, C.P. 88240
Tel. (867) 715-4046

BODEGA USA
LAREDO: 1906 Aduanales Lane, Laredo, Texas, 78041.
EL PASO: 9500 Plaza Cir, El Paso, Texas, 79927

www.dacis.com.mx

MATRIZ: Begonias #18, Col. Clavería, Del. Azcapotzalco
Ciudad de México C.P 02080

Tel. (55) 66506454 / (55) 53414041

FACEBOOK: DACIS agencia aduanal

EL SER DISOLUTO DE LA NADA

Licenciada en Derecho; Maestra en Derecho (con mención honorífica) especializada en Administración y Políticas Públicas; estudios de Licenciatura en Economía, todas ellas por la Universidad Nacional Autónoma de México. Galardonada con la Insignia del Claustro de Maestros en Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México. Ha impartido cátedra en la Universidad Nacional Autónoma de México, en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos, en la Universidad Westhill y en la Universidad Panamericana. Ha colaborado con varios investigadores de la UNAM en proyectos de investigación relacionados con la materia económica. Se ha desempeñado en la Administración Pública en diversas instituciones, entre las cuales se encuentran: CONDUSEF, COFEPRIS, Secretaría de Cultura y SAGARPA. Es Directora del Corporativo Jurídico DOXA, especialistas en materia de propiedad intelectual y Directora General de DOXA Editorial. Autora del libro "Estado, Economía, Políticas y Finanzas Públicas".



MTRA. DANIELA LUCIO ESPINO

EL SER DISOLUTO DE LA NADA

“ No estábamos vivos de alguna manera definitiva, nos acercamos a la vida, pero no acabamos de poseerla. ”

John Fante

¿Qué es la existencia, algo improvisado acaso, algo sin substancia y sin razón definida? Varios filósofos han establecido que la existencia se determina desde el momento en que eres consciente de ella, otros aseveran que la existencia es un síntoma de náusea, otros en cambio establecen que eres lo que consumes, eres el vacío de tu propia existencia.

Sin objetivos cubiertos, ni esperanza de vida, somos la representación de la nada absoluta,

llevamos trazado un camino improvisado de actividades sin querer llevarlas a cabo, hacemos todo aquello contrario a lo que realmente queremos, ¿Por qué? ¿Por los paradigmas establecidos? ¿Por los valores impuestos? Realmente somos cuerpos sin esencia ni existencia que viven por vivir y apagan la substancia de la creación en cada una de las decisiones tomadas, que en teoría se toman por los valores impuestos, por la moral y la sociedad en una época y país determinado, porque las



sociedades únicamente viven si adormilan los espíritus libres.

¿Cómo podemos ser realmente auténticos?

Realmente existe la autenticidad o sólo somos la copia, de la copia, de la copia de seres humanos enajenados que, adoptan valores y paradigmas establecidos por sociedades petrificadas en un mundo prefabricado, porque mientras más escalas la cima del éxito más pierdes la autenticidad de tu existencia, más eres parte del sistema, hacemos lo que tenemos que hacer para formarte de éste.

Sólo somos siluetas desvanecidas por el tiempo, en un mundo terrenal donde el solipsismo ya pasó a otra fase, somos cifras consumidoras, esclavos en las relaciones de poder, padres, madres, estudiantes, ciudadanos, empleados con almas cercenadas; sin darnos

cuenta, sin siquiera buscar al menos el antídoto de la existencia.

Estamos en una crisis, ya lo decía Nietzsche:

“Dios ha muerto, y con él todo el reino de los valores suprasensibles, de las normas y de los fines que hasta ahora habían regido la existencia humana. Ya no es posible continuar engañándose con el espejismo de la trascendencia. La idea de otro mundo superior al nuestro donde reinan desde siempre y para siempre el Bien, la Verdad y la Justicia, se nos revela como la falsa proyección de nuestros deseos en un más allá inexistente. No hay nada que ver detrás del telón: ese mundo ajeno al cambio, a la muerte, al dolor y a la mentira no es otra cosa que la pura nada, un ideal vacío, una mentira piadosa que

hemos confeccionado invirtiendo los caracteres de nuestro mundo real que estimamos indigno de ser vivido por sí mismo. Y <ahora que se hace claro el mezquino origen de estos valores, nos parece que el universo se desvaloriza> “pierde su sentido”.¹

¿Y qué debería de pasar ahora? ¿Cómo lograr que el hombre encuentre el retorno, vuelva a ser trascendente, a crearse a sí mismo a través de la responsabilidad de su existencia? ¿Cómo lograr que salga de la nada, del vacío y desintegración de su existencia? Necesita retomar el vacío y de ahí desplomar los muros ficticios de inexistencia,

porque lo que hasta ahora ha creado sólo es el teatro de la realidad, sólo es una absurda ficción cimentada en la nada.

El hombre necesita destruirse y sumergir de las cenizas, creando su propia existencia, su propio mundo y valores que enaltezcan la propia naturaleza humana, porque existir es crear tu propia existencia, tu esencia creadora y destructora de la nada disoluta del ser.



Caspar David Friedrich: El caminante sobre el mar de niebla. Fino arte impresión/cartel. Año 1818
Actualmente en el museo de arte en Kunsthalle de Hamburgo (Alemania).

¹ NIETZSCHE, Friedrich. LA VOLUNTAD DE PODER. Ed. Biblioteca Edef. España 2000. Pp. 10 y 11.

Licenciatura en Derecho

RVOE 20121990

Maestría en Derecho Fiscal y Administrativo

RVOE 20121644

Maestría en Sistema Acusatorio y Juicios Penales Orales

RVOE 20150061

Maestría en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior

RVOE 20150103
PRESENCIAL Y EN LÍNEA

Maestría en Derecho Civil y Familiar

RVOE 20181226

Maestría en Derecho Constitucional

RVOE 20150104

Doctorado en Derecho

RVOE 20130002

Doctorado en Derecho Aduanero y Derecho de Comercio Exterior



Informes:

5575 - 9840
5672 - 2020
5243 - 0290
5998 - 8186

www.cuej.edu.mx

“LONDRES, FLORENCIA, TRÉVERIS”

Licenciado en Derecho por la Universidad Autónoma del Estado de México y Maestro en Derecho por la Universidad Nacional Autónoma de México, Candidato a la medalla “Alfonso Caso”, que se otorga al graduado más distinguido del Posgrado, con estudios de Democracia y Derecho Electoral, mismos que ha presentado en la Universidad de la República, Uruguay; en la Universidad de la Habana, Cuba y en la Universidad de León, España. Desde el año 2015 colabora en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos impartiendo, entre otras, las asignaturas de Ciencia Política y Derecho Electoral. Actualmente se desempeña como Consejero Electoral en el Distrito 26 del Instituto Electoral de la Ciudad de México.

LIC. ADRIÁN HERNÁNDEZ LUCAS



“LONDRES, FLORENCIA, TRÉVERIS”

“ La distribución de los bienes no se hace con malicia y no hay pobre ni mendigo alguno y, aunque nadie tenga nada, todos son ricos! ”

LA ANTÍTESIS ENTRE UN PRÍNCIPE Y UNA UTOPIA

Como el diálogo caricaturesco entre un ángel y un demonio se nos presentan las obras de El Príncipe (1,513) y la Utopía (1,516), los cuales coinciden en exponer una idea política respecto a los rumbos en los que se puede direccionar un Estado, pero sobre todo, las herramientas de las cuales nos podemos valer para llevar a buen puerto dicha dirección.

La obra de Maquiavelo elaborada con un sustento empírico, nos da consejos prácticos de como un príncipe debe gobernar a su pueblo, pero siempre con la advertencia de que la empresa propuesta no podrá ser la más agradable al paladar, pero si lo mejor que se puede hacer con lo que se tiene, “Por eso tiene que contar con un ánimo dispuesto a moverse según los vientos de la fortuna y la variación de las circunstancias se lo exijan, y como ya dije antes, **no alejarse del bien, si es posible, pero sabiendo entrar en el mal si es necesario**”²

En cambio, el texto de Tomás Moro es construido sobre una base imaginaria, las ideas de la

1 MORO Tomás, Utopía, Grupo Editorial TOMO, 3ª ed. México, 2003, p. 182

2 MAQUIAVELO Nicolás, El Príncipe, Altaya, Barcelona, 1993, p. 72

república de Utopía expuestas por el personaje de Rafael Hitlodeo se basan en lo que sólo él observó, al final del texto el mismo Moro confiesa sobre las muchas cosas que le gustaría ver en nuestras ciudades decantándose que el imaginario propuesto por Rafael viene presentado no sólo de una esperanza descafeinada, sino que viene acompañada también de un deseo, el cual es más que una espera, "he de confesar fácilmente que hay en la república de Utopía muchas cosas que quisiera ver en nuestras ciudades. **Es algo que más que esperar, deseo.**"³

Con una diferencia en su publicación de menos de un lustro, encuentro que ambas obras coinciden en la mejor de las intenciones de buscar ser opción entre lo que se tiene y lo que se pretendería aspirar respecto de la conducción y dirección de la vida en sociedad, visto desde lo que se tiene y lo que se espera tener. Sociológicamente imagino los ideales plasmados en una Constitución y la etnografía de una sociedad tratando de alcanzar dichos ideales; imagino la república descrita por Moro como una carta de amor escrita por un adolescente de lo que espera será la vida al lado de la persona amada, cincuenta años después vísperas a la celebración de sus bodas de oro, visualizo a Maquiavelo dedicando una carta a los jóvenes enamorados dando consejos acerca de lo que para él se debe aplicar con el fin de llevar a buen término una relación de pareja. Una tesis de lo que es en la realidad el estado del príncipe y una antítesis de lo que debería de ser una república como la imaginó Utopo, y es a partir de este razonamiento que podemos dar pie a la inclusión de la filosofía marxista que vendría tres siglos después a nutrir el imaginario colectivo alcanzable que surge de sólo observar que las cosas son como son, pero que éstas pueden cambiar.

LA DIGNIDAD MATERIAL

Partiendo de la realidad material planteada por Marx, en la que se advierte la injusta distribución

de la riqueza, la desigualdad económica, y la jerarquización social, la cual coincide que es una constante en la explicación histórica de la evolución de nuestra sociedad, es interesante ver como expuesta desde los ojos de la Utopía surge esta primer afirmación: "Es por tal motivo que estoy persuadido de que la única manera de distribuir justa y equitativamente los bienes y de asegurar la felicidad humana, es la **abolición de la propiedad.**"⁴

Sobre esta primera afirmación en la Utopía se construye un argumento que expone como el propio tinglado social imperante se encarga de producir pobreza, a través de la guerra y los resultados que trae consigo la manutención de los soldados, las servidumbres de los grandes señores y de los nobles, que no son más útiles que un agricultor o un carpintero, pero como razón principal se expone el monopolio de las tierras en parte por los nobles, en parte por los religiosos, lo cual condena a familias enteras a emigrar y de a poco salir del estado de autosuficiencia. El sistema político obliga a las personas a marginarse.

Bajo la dictadura de la burguesía, y teniendo como forma de gobierno la institucionalización de la explotación, considero imposible alcanzar los mejores fines del Estado, y con fines me refiero grosso modo al bien común y la felicidad; aunado a ello, bajo la dirección de la versión burguesa mexicana (región cuatro, corregida, aumentada y doblada al español latino) estos fines son aún más inalcanzables, en comparación con los valores imperantes en la sociedad utópica.

Y es tal la importancia que tiene en nuestra concepción social la propiedad privada que incluso Maquiavelo aconseja a su príncipe entrometerse lo menos posible con la propiedad de los súbditos: "...los hombres olvidan antes la muerte del padre que la pérdida del patrimonio"⁵.

Mientras exista la propiedad privada como fundamento de la sociedad imperante, será imposible introducir algunos otros conceptos en su entera

3 MORO. Op. cit. p. 188

4 Ibid. pp. 69-70

5 MAQUIAVELO. Op. cit. p. 68

concepción, conceptos como el de igualdad quedan reducidos a un mero acercamiento de lo que debería ser su aplicación dentro del sistema social del cual participamos. A partir de esto podemos observar como el patrimonio claramente es un clasificador natural de la sociedad, el cual da pie a una jerarquía del tener y cuánto tener.

Desde una concepción utópica, el ser humano no requiere de muchos satisfactores para poder vivir: agua y alimentos de buena calidad, ropa cómoda y abrigadora, un lugar decoroso donde descansar; después de ellos quizá una serie de necesidades secundarias las cuales tampoco son difíciles de clarificar: educación, un oficio productivo al cual dedicar parte de su tiempo, salud, seguridad y ocio serían considerados como elementos constructores de una sociedad, los que cualquier sociedad medianamente organizada podría otorgar a sus integrantes.

Partiendo de ese racero todo lo posterior sería considerado como excedente para la sociedad, y es ahí donde el patrimonio no tendría cabida, visto desde el discurso del materialismo histórico, nos encontraremos en el estadio deseado para el hombre, un comunismo utópico.

Considero que no sea necesario llegar a tal punto de comunismo utópico (además de ser un estadio social que se considera imposible de alcanzar), siempre que con las herramientas que hoy contamos fueran lo mejor aplicadas para la obtención del bien de la comunidad, Moro nos da un consejo al respecto de cómo debería de funcionar el celo por el progreso por parte de un gobernante: *"Reinar sobre un pueblo de miserables no es propio de la dignidad de un soberano, que tiene el deber de ejercer su potestad sobre una nación rica y feliz."*⁶ Cabe recalcar que la anterior referencia es de la obra de Tomás Moro y no de Nicolás Maquiavelo como a primera lectura pudiera parecer.

Si un gobierno pudiera dotar a los integrantes de su sociedad de un nivel mínimo de satisfactores, es decir, de una dignidad material, estaría dando un gran paso hacia el cumplimiento de los fines de ese Estado, y no sólo porque un fin de éste sea el soporte material, sino que a través de alcanzar la dignidad material se puede comenzar a construir de mejor manera el andamiaje que soporta a las sociedades, me refiero a pisos como el de la seguridad, tanto jurídica como social, la educación y el desarrollo de sus integrantes, y con ello crear un puente hacia la realización plena del homo socialis. *"¿quién puede ser más rico que el que lleva una vida tranquila y alegre, libre de preocupaciones?"*⁷

EL PAPEL DEL DERECHO

En la república de Utopía su cuerpo normativo es nada engrosado *"Pocas son sus leyes, ya que un pueblo así gobernado le basta con muy pocas"*⁸, y dentro de sus principales enemigos para la realización de la justicia se encuentran la parcialidad y la avaricia, los cuales su sistema de satisfactores les permite combatir con gran eficacia. Sobre el tema podemos presentar un ejemplo a contrario sensu que se utiliza para justificar los sueldos de los que dictan, deciden y aplican el derecho en nuestra sociedad, los gobernantes deben ganar más porque así no estarán más tentados a ser parciales por medio de la corrupción de su juicio; como lo observamos en la práctica, este razonamiento para que los gobernantes ganen "bien" a diferencia de la mayoría de los gobernados, no excluye el objetivo que persigue que es el combate a la parcialidad y la avaricia.

La ideología marxista nos presenta al Derecho como una herramienta que responde a los fines de quien detenta el poder, en el caso de los utópicos el Derecho no adquiere tanta importancia por ser un sistema que en general funciona y no hace

6 MORO. Op. cit. pág. 62 7 Ibid. pág. 182

7 Ibid. pág. 182

8 Ibid. pág. 144

mucho ruido al echar a andar su engranaje. En la sociedad capitalista el Derecho se convierte o, en un medio de procurar lo justo, o en un medio de legitimar lo injusto.

A mi parecer, el sistema capitalista en turno no cumple con las expectativas básicas para alcanzar los fines del Estado, y una razón la encontramos en la aplicación de este sistema y no en su diseño mismo, al igual que el comunismo utópico, visto desde el ideal, el capitalismo bien podría ayudar a alcanzar dichos fines, pero como ha quedado comprobado, dentro de sus prioridades no se encuentra la de ayudar a la realización de las personas de una forma equilibrada sino bajo las reglas del libre mercado y la ley de la fuerza, lo cual se ha traducido en mayor desigualdad social y la concentración de la riqueza en unas cuantas manos.

El Derecho juega un papel muy importante bajo este sistema, ya que es el que ordena las reglas

del juego impuestas por los que ostentan el dinero, y por ende en su mayoría el poder; no está mal que el Derecho sirva al poder, lo que es criticable son los fines que persigue el ejercicio de ese poder, y es ahí donde surge la concepción marxista de que el Derecho se genere como un estorbo al desarrollo natural de las sociedades.

Por último, en mi época de bachiller hubiera firmado sin dudarlo como partidario comunista, ahora con tan sólo quince años de diferencia, me declaro un realista optimista en el que las ideas utópicas del comunismo son para mí una esperanza que descansa en lo que percibo todos los días y no estoy de acuerdo, y lo que momento a momento la sociedad básica comenzamos a cambiar.

“Las clases dominantes pueden temblar ante una revolución comunista. Los proletarios no tienen nada que perder en ella más que sus cadenas. Tienen un mundo que ganar.”⁹



⁹ Marx Karl y Friedrich Engels, Manifiesto Comunista, Ed. Crítica, Barcelona, 1998, p. 84

Licenciado en Derecho por la Universidad Tecnológica de México y Licenciado en Filosofía de la Facultad de Filosofía y Letras de la Universidad Nacional Autónoma de México. Maestro en Derecho por la Universidad Nacional Autónoma de México; Egresado de la Universidad de Harvard del programa Manager-mentor. Es candidato a Doctor por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Actualmente es académico en la Facultad de Derecho de la UNAM y del Centro Universitario de Estudios Jurídicos impartiendo las cátedras de Argumentación Jurídica, Filosofía del Derecho, Teoría del Derecho, Teoría del Estado, Sistemas Jurídicos Contemporáneos, Sociología Jurídica y Metodología Jurídica. Su línea de investigación se inclina a la Argumentación Jurídica y a la Filosofía Analítica del Derecho. Es miembro del seminario permanente de Argumentación del Instituto de Investigaciones Filosóficas a cargo del Doctor Juan Antonio Cruz Parceró.



LIC. SERGIO BAZÁN ORTEGA

EL ANTI NEOCONSTITUCIONALISMO DE FERNANDO ATRIA

Para Atria “el positivismo jurídico es una comprensión del derecho funcional al autogobierno democrático [pues] el autogobierno democrático solo es realizable si es posible una forma de discurso jurídico formal y (en este sentido) autónomo, cuya auto-comprensión corresponde al positivismo jurídico”.¹

Por lo general, el positivismo jurídico es entendido como una teoría del derecho, sin embargo, no puede ser entendido sin una adecuada relación al derecho moderno como conquista política. También es cierto que se entiende al positivismo jurídico como una teoría acerca del concepto del

derecho, alejándose y desentendiéndose por completo de los sistemas jurídicos existentes, pues pone su atención en los futuros y probables sistemas jurídicos (sólo como una disertación especulativa), i.e., se concentra en la formalidad y autonomía del razonamiento jurídico, pero falta atender a una teoría en donde su objeto central sea un probable sentido que pudiésemos encontrar detrás de la práctica jurídica, ergo, es menester encontrar una teoría del derecho que se enfoque en la contingencia y autonomía del derecho moderno, en contraposición con la “involución de las formas jurídicas pre-modernas que, en las circunstancias actuales, implica la disolución del derecho”.²

¹ Atria, Fernando, *La forma del Derecho*, Ed. Marcial Pons, Madrid, 2016, p. 27

² *Ibidem*, p.28



Desde este sentido Atria propone una teoría que entienda a la ley como la forma más plena de manifestación del derecho pero que a su vez se evite en todo momento reducir la adjudicación del juez a una actividad mecánica que “pierda de vista los casos particulares involucrados”.³ De esto se puede inferir que dicha propuesta tiene que ser, en esencia, un equilibrio de actividades legislativas y judiciales en donde no se contrapongan las funciones de cada uno de dichos poderes.

¿Es posible que el positivismo jurídico determine una condición necesaria en la inclusión de los principios al derecho? Atria nos lleva a un sencillo pero esclarecedor acontecimiento respecto de este cuestionamiento, remontándonos al debate Hart-Dworkin el cual giró en torno a este tópico. A pesar de que Hart no cedió en su visión analítica a los argumentos de Dworkin los cuales manifestaban que, la validez de los principios se fundaba en su corrección material y no en el hecho de ser formalmente reconocidos conforme a una regla de reconocimiento.⁴

Ante esto, varios positivistas, seguidores de las ideas de Hart, aceptaron parcialmente que los principios podían ser considerados en el derecho a pesar de ser reconocidos por su contenido, es decir, que puede existir una relación contingente entre derecho y moral.

Atria menciona que el positivismo “duro” se identifica con la tesis de que todo el derecho se basa en fuentes sociales, i.e., sólo las normas que se identifican y que su contenido se determina a partir de hechos sociales, son las únicas que propiamente pueden ser llamadas normas jurídicas, por lo tanto, las normas cuyo contenido depende de la satisfacción de criterios morales no son parte del derecho.

De esta manera, el positivismo duro con base en la tesis de las fuentes separa a muchas cosas que consideramos derecho pues éstas se avocan a condiciones morales para su validez, por ejemplo, las leyes estadounidenses que dependen de la compatibilidad de la octava enmienda la cual prohíbe los castigos crueles e inusuales (dos

³ Idem

⁴ La regla de reconocimiento Hartiana es aquella que sirve para reconocer o identificar las reglas del grupo social, pues especifica alguna característica que tiene una regla afirmando de forma indiscutible de que se trata de una regla de un grupo. Esta regla es el elemento que fundamenta al sistema jurídico, porque le otorga unidad y certeza, además de que lo identifica, individualiza y delimita respecto de otros sistemas.

conceptos de orden moral). En consecuencia, para esta clase de positivistas el derecho sólo incluye las normas particulares cuya validez se funda en el hecho social (normas dictadas por el juez) y que se consideren cosa juzgada, es decir, en palabras de Atria “órdenes del juez respaldadas por amenazas”,⁵ entendiendo que una decisión jurisdiccional es un hecho social y, si ésta es así, entonces, después de la sentencia, el hecho social – o decisión jurisdiccional – sostiene la validez de una norma (legal o contractual) que se encuentra contenida en dicha sentencia.

Dicho en otra forma, si la determinación de validez de un contrato en particular debe referirse a un argumento moral y ser declarada por un tribunal, sólo entonces dicha validez puede ser establecida con base en la tesis de las fuentes, es decir, por referencia a la decisión jurisdiccional, pues el tribunal no puede estar equivocado cuando decide si un contrato es válido o no ya que la discrecionalidad de aquél se basa en consideraciones morales, produciendo res iudicata. Sin embargo, en el caso de decisiones jurisdiccionales sobre constitucionalidad de una ley, éstas no producen una decisión concluyente o cosa juzgada, sobre todo, diría el autor, porque en países como Estados Unidos existe un sistema de control difuso de constitucionalidad el cual se entiende como aquél que implica la multiplicidad de órganos a los que se les encomienda la tarea de velar por la eficacia de la Constitución en donde, o se le otorga la exclusividad a los órganos jurisdiccionales el estudio de la constitucionalidad de una ley, o se le confiere dicha exclusividad a las autoridades administrativas a través de los medios de impugnación ordinarios, y que puede o no existir junto a una regla de stare decisis.⁶ De ahí se deriva que, el verdadero problema no está en la disputa entre los positivistas y los naturalistas sino en el neoconstitucionalismo.

De lo anterior podemos inferir que la decisión en un caso en el que una ley es contraria a la constitución significa que esta ley no se puede aplicar al caso concreto pero esa decisión no se implica necesariamente para otros casos, esto es que el tribunal tiene el poder para cambiar de opinión y decidir de una forma diferente en un caso futuro, de tal suerte que, aunque la Suprema Corte decida, por ejemplo, que una ley es constitucional y que ésta se puede aplicar a un caso particular y en consecuencia, la decisión es cosa juzgada, no obliga al mismo tribunal a que falle de la misma manera en el siguiente caso, por lo tanto, la constitucionalidad de una ley puede discutirse ante un caso distinto en el futuro.

Para el profesor chileno el neoconstitucionalismo representa un fantasma que “[...] promete protegerlos de la arbitrariedad pero tiende a la disolución del derecho, (pues) se niega a aceptar la idea [...] de que el derecho es voluntad (por lo que) busca limitar el espacio dentro del cual el soberano [...] puede declarar algo como obligatorio, prohibido o permitido”,⁷ i.e., el neoconstitucionalismo propone aplicar las normas constitucionales las cuales, dicho sea de paso, están redactadas lato sensu haciendo referencia a los principios morales, siendo estos principios, por medio de la ponderación, aplicables como las leyes ordinarias, quitándole a éstas el poder de solucionar los casos genéricos y delimitando las decisiones del juez, ya no a la ley en sí sino a la constitución misma, esto da como resultado - dice Atria - que “En cumplimiento de ese deber fundamental el juez debe erigirse en juez del legislador”,⁸ traspasando las competencias de su propia naturaleza jurídica.

Por lo anterior, la adjudicación desformalizada provoca arbitrariedad, la cual es limitada de

⁵ Atria, Fernando, Op. Cit., p. 33

⁶ Stare decisis et non quieta movere, lo cual se traduce como “estar a lo resuelto y no perturbar lo que está firme”. Es una locución latina que se refiere a que las sentencias de un tribunal (Common Law), crean precedente y son vinculatorias para otras sentencias futuras que resuelvan sobre el mismo objeto.

⁷ Atria, Fernando, Loc. Cit., p. 67

⁸ Ibidem, p. 68

manera posterior por reglas formales de adjudicación, trayendo como consecuencia una injusticia. De ahí que, la adjudicación e interpretación flexible del neoconstitucionalismo se manifiesta tan sólo como una reacción al positivismo decimonónico.

Viéndolo de esta forma, el neoconstitucionalismo es un derecho pre-moderno, en donde la validez de este no dependía de la forma de su producción, sino de la justicia o racionalidad de sus propios contenidos.

Para el neoconstitucionalista, la constitución no es un texto positivo, es la significación del texto mismo, por lo que el contenido de aquella no vale por la forma en la que fue producida sino porque es sustantivamente justo y, por lo tanto, dicho contenido tiene que ser apodíctico pues no depende de un operador contingente.

EPÍLOGO:

Es menester el preguntarnos acerca de si en la actualidad el actuar jurisdiccional cae en excesos jurídicos principalistas; si es que la discrecionalidad del juez debe subsumirse a cuestiones constitucionales o si es adecuado que interprete las creaciones legislativas de manera rigurosa. Las dos posiciones tienen pros y contras las cuales han sido ya juzgadas por la historia, pero sin duda es indispensable que la adjudicación de ocupaciones a los órganos estatales sea correctamente establecida pues de otra manera seguirá prevaleciendo una disfunción operativa.





4 CIENTÍFICO

Trata de explicar la realidad elaborando conceptos abstractos de validez universal. Sirve para conocer las esencias del mundo y sus razones de ser.

Hace uso del método científico, que es la función de la causa del efecto, fundamentando así, sus opiniones.



3 LITERARIO

Es aquel que es capaz de expresar sentimientos, reflexiones, perspectivas, miedos e ideales del ser humano.

Construye su propia realidad y está escrito con la finalidad de darle una inmortalidad a quien lo escribe, para que su ideología siga viva a través de los años.

Le da un nuevo significado al lenguaje e incluso lo reinventa.

Crea estereotipos o arquetipos para explicar la estructura de lo real.

Coexistencia de ambos discursos:

La Filosofía y la Literatura han reconsiderado su secular creencia y juicio respecto a sus posibilidades de representar lo real. Siempre conflictivas entre sí, pocas vacilaciones cundían, sin embargo, a la hora de entender que lo real podía ser expresado en un proceso de producción reflectiva en la que, como en la superficie del espejo, se reconociera lo real.

Conclusión

De acuerdo a lo aprendido, podemos concluir que la filosofía es una actividad humana que tiene un valor significativo en su contexto y que surge a partir de la pérdida de la esperanza y la fe que se da por fenómenos que impactan en la vida del hombre.

La filosofía es la herramienta principal para conducir al hombre a su despertar, salir de su vida cotidiana y reflexionar acerca de su entorno, el filósofo debe estar dispuesto a renunciar a todo conocimiento previamente adquirido, cuestionando y replanteando lo que concibe como realidad para darle un nuevo significado; es por eso que aunque todos tenemos la capacidad de filosofar, no todos somos filósofos.

López Andrade Gabriela

FILOSOFÍA: QUE

EL DESPERTAR DEL HOMBRE

Se le llama «el despertar del hombre» al momento en que el ser humano se enfrenta a la muerte y su búsqueda de supervivencia lo obliga a tomar autoconciencia y lo lleva a pensar y reflexionar, usando su inteligencia, ya sea práctica o eidética, para cubrir sus necesidades, esto lo logra a partir de las ciencias y su aplicación, lo que da origen a la tecnología o inteligencia artificial.

Uno de los mayores miedos del hombre, plasmados en muchos textos, en su mayoría literarios, es que la inteligencia artificial supere a la natural y la creación someta al creador.



2 FILOSÓFICO

Es un diálogo argumentado que hace uso de los principios lógicos supremos, no permite afirmar que el ser viene de la nada.

Duda, critica, propone y es un discurso coherente. Plantea un cuestionamiento a la explicación del mundo que da el mito.

Se sirve de la racionalidad, la abstracción y la objetividad para preguntar qué se sostiene y qué es lo que vale.



HACER HUMANO

CONTEXTOS EN LOS QUE GERMINA EL MITO

Origen del mundo. El momento en el que el hombre desea conocer sus inicios y al no saber a ciencia cierta cómo y para qué está en el mundo, crea fantasías en las que refugiarse.

Los mitos más antiguos e importantes: el griego, el egipcio, el chino, el zelta, y el maya.

CONTEXTOS EN LOS QUE GERMINA LA CIENCIA

La filosofía no responde a todos los cuestionamientos fuera de la lógica.

Las conductas del mundo necesitaban una explicación y se llegó a ésta con el método de experimentación.

CONTEXTOS EN LOS QUE GERMINA LA LITERATURA

Las leyes universales y los conceptos del *quién soy* y *qué hago aquí* requerían una perspectiva más sensible y ambigua de la que se daba en discursos anteriores.

Utilizando la metáfora y la poesía, se crea una realidad más bella, o más pesimista.

CONTEXTOS EN LOS QUE GERMINA LA FILOSOFÍA

Situaciones de desamparo como hecatombes o guerras que producen asombro, conmoción, duda y la ruptura de lo preestablecido, dando lugar, así, al despertar del hombre.

- Terremoto en Grecia (550 a. C.)
- Juegos olímpicos (776 a. C.)
- Fundación de Roma (753 a. C.)
- Guerras médicas (490 a. C.)

El uso de su inteligencia y la necesidad de encontrar la verdad los obliga a crear discursos que son la herramienta que utilizan para expresar el conocimiento humano, cada uno surge en diferentes contextos, acepta diferentes ámbitos de la existencia y en algunos casos se oponen entre sí, pero es posible coexistencia en el espacio-tiempo.

ACTIVIDAD FILOSÓFICA EN LA ACTUALIDAD

Aunque en nuestros días la filosofía podría considerarse una disciplina muerta, sin valor ni utilidad, lo cierto es que debido a la problemática socio económica actual, es la herramienta que nos permite pensar fuera de la superestructura y de la "normalidad" en las que estamos inmersos.

FILOSOFÍA

La filosofía es una actividad vital no académica que problematiza, cuestiona y replantea las concepciones establecidas.

"La filosofía es la ciencia de lo invisible" - Aristóteles.

DOCTRINAS FILOSÓFICAS

Producto académico del filosofar, expresado mediante discursos, que tiene significado en el espacio-tiempo en el que se plantea.

DISCURSOS



1 MITOLÓGICO

Explica el devenir y el movimiento del mundo a través de la vida de deidades y seres fantásticos.

Se basa en la Ley de la metamorfosis donde todo puede derivarse del todo, no hay contradicción ni reglas.

No hay propósito, ni juicio y todo sucede al azar.

Coexistencia de ambos discursos:

Pareciera que desde el inicio de los tiempos, ambas se hayan en una competencia continua, pero en realidad van de la mano: mientras uno crea esperanza sin fundamentos, el otro lo discute y rompe su esquema. Esto causa que nunca dejen de ir a la par.

Ni siquiera en la actualidad, ya que por más que los discursos filosóficos más apoyados siguen siendo los establecidos por los grandes pensadores de Grecia, los mitos siguen surgiendo, incluso más fantásticos que antes.

Licenciado y Especialista en Propiedad Intelectual (ambos con mención honorífica) estudios de Licenciatura en Economía, todos ellos por la Universidad Nacional Autónoma de México. Catedrático en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Se ha desempeñado en diversas instituciones, entre las cuales se encuentran el Segunda Sala Penal del Tribunal Superior de Justicia, el Instituto Mexicano de la Propiedad Industrial, el Centro Nacional de las Artes, la Secretaría de Cultura de la Ciudad de México. Ha participado en diversos cursos impartidos por el CIDE, el Instituto Mexicano de la Propiedad Industrial, la Organización Mundial de Propiedad Intelectual y la INTERPOL, entre otros. Socio fundador del Corporativo Jurídico DOXA, especialistas en materia de propiedad intelectual.

LIC. JONATHAN BASTIDA AVILA

DECONSTRUCCIÓN DEL PENSAMIENTO LÍQUIDO

Del primer momento de análisis del pensamiento racional, hasta la enajenación del Ser y su esencia, la historia del pensamiento se ha pregnado de diversos factores irracionales, creando tendencias psicóticas y necesidades impuestas bajo un parámetro de consumo, bajo esa tesitura, nos encontramos sometidos a parámetros sociales líquidos y fuera de toda lógica.

En un primer momento, las sociedades se componían de diversos factores inherentes a la capacidad racional del individuo, siendo el único fin la satisfacción de las necesidades del



“...sea cual sea tu rol en la sociedad actual, todas las ideas de felicidad siempre acaban en una tienda...”

Zygmunt Bauman

hombre, no obstante lo anterior, las sociedades actuales se ven plagadas de elementos externos al Ser, lo cual diluye la aceptación propia de Ser en un lago interminable de sociedad, la individualidad del humano como contratiempo a la enajenación social.

En este orden de ideas, la aceptación del concepto riqueza ha generado una insatisfacción constante que provoca toda clase de sentimientos atroces y decadentes, el sentido de tener sin saber hasta cuánto, sin límites y sin capacidad analítica de entenderte, el no Ser en el Ser propio.

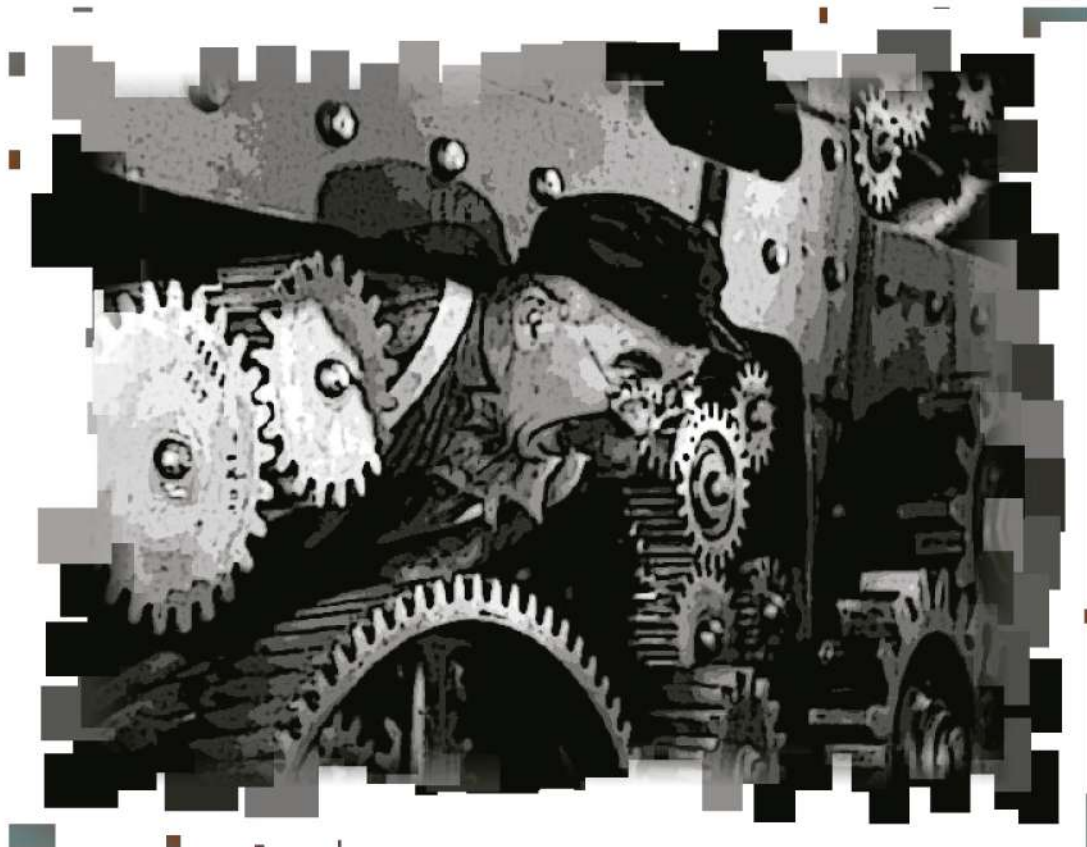
De las ideas analizadas por el sociólogo Bauman, se pueden percibir distintos matices de consumo, de los cuales, la ignorancia de la realidad tácita social del Ser en sí, se presenta en catálogos y plazas que convergen y fluyen a través de publicidad, que nace en el intelecto de unos muñecos que sólo prevén las tendencias actuales.

Por ejemplo, en la novela *El Club de la Pelea*, escrito por Chuck Palahniuk, en el año de 1996, puede asomarse la realidad cosificada en una sociedad de consumo como la nuestra, un espejismo atroz de nosotros mismos se plantea diariamente en anuncios publicitarios, el interés por adquirir más y de modo inmediato, la necesidad creada de necesidades de consumo, "me pregunto qué clase de comedor me define como persona", (tal y como puede leerse en dicha

novela) civilizaciones buscando emerger del olvido, siendo sepultadas por el sonido constante de tarjetas de crédito, creando realidades exentas de Ser.

Se ha olvidado la sensación de arte en nuestras almas, ahora se comercializa con arte posmoderno y se erradica las sensaciones tempranas de todo individuo, nos llenamos de objetos y estiramos los conceptos, preferimos ver como se destruye un dibujo simple en una subasta que apoyar los lienzos eternos del color, sumamos ceros a lo visual e hipotecamos la técnica básica del arte, tal y como lo señaló Zygmunt Bauman, el arte se ha vuelto temporalmente de consumo, no existe perpetuidad.

La degradación del ser humano a través de una racionalización monetaria del tiempo, la falta





cósmica de elementos reales en el devenir del hombre, ha cercenado la posibilidad de evolucionar y acrecentar la calidad propia del Ser, ahora todos los esfuerzos se suman en un inagotable torrente de vanidad, la situación hilarante de cada día es que producimos para vivir, no aquello que necesitamos; sino, por el contrario aquello que percibimos que necesitamos, en sí, una manipulación social plena sobre la mentalidad de cada individuo en masa.

En otro orden de ideas, tenemos que Karl Marx, en sus escritos tendientes a la crítica del capitalismo, permea la idea de enajenación corporal y mental del Ser con fines de acumulación de capital, por lo que tenemos que dentro de una sociedad de consumo o capitalista, el Ser pasa a segundo término y carece de valor intrínseco, contrario a lo que pensaba Heidegger o Sartre el

ser no es válido por sí o por conciencia de ser en sus tres ámbitos de validez, sino que, por el contrario, es un ente derivado de la manipulación social.

Momento a momento cada pensamiento es petrificado, aniquilado y sacrificado en nombre del movimiento social, uno a uno los grandes pensadores son revueltos y olvidados en el principio de la nada o la indiferencia, meras satisfacciones, impulsos biomecánicos acortando la esfera del conocimiento.

Con el último hálito queda susurrar que no hay más que esperar momentos degradantes y sencillos; pensamientos insulsos, mecánicos y simples a favor del status quo creado por sociedades de consumo enajenadas y carentes de Ser. Comienza el ya prolongado ocaso del Ser.



MAESTRÍA EN
DERECHO ADUANERO
Y DERECHO DE **COMERCIO EXTERIOR**
PRESENCIAL Y EN LÍNEA

Campus Central | CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

Campus Baja California | Tijuana

(664) 200 2770
(664) 684 2303

www.cuej.edu.mx