

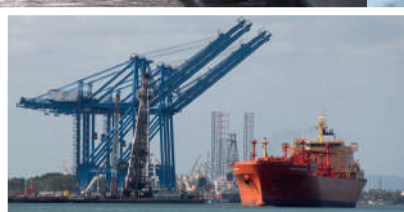
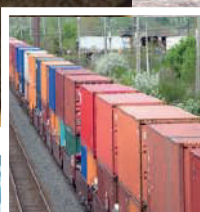
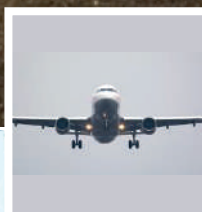
DR. JUAN RABINDRANA CISNEROS GARCÍA
LOS ESTUDIOS DE POSGRADO COMO UNA FORMA DE
SUPERACIÓN ECONÓMICA Y SOCIAL

ANÁLISIS JURÍDICO

REVISTA DE INVESTIGACIÓN Y ESTUDIOS JURÍDICOS

CUEJ

PARA ESPECIALISTAS, ENTRE ESPECIALISTAS

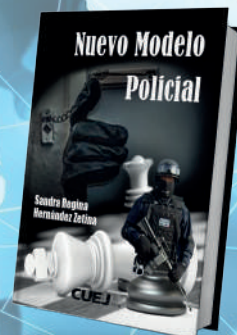


LA COPROPIEDAD COMO ESTRATEGIA FISCAL

MTRO. ALFREDO JESÚS VARGAS CID DEL PRADO

INCONSTITUCIONALIDAD DEL ARTÍCULO 183-A DE LA LEY ADUANERA

LIC. SANDRA DÍAZ CEBALLOS CAMACHO



NUEVO MODELO POLICIAL

MTRA. SANDRA REGINA HERNÁNDEZ ZETINA

@RevistaCUEJ /CUEJREVISTA

www.revistacuej.com.mx

ENERO - MARZO 2021

\$ 120.00

015



042016112313103600102

UN ABOGADO NUNCA DEJA DE ESTUDIAR

Conoce
nuestra
oferta
académica

LICENCIATURA

LICENCIATURA RVOE: 20121990
EN **DERECHO**
ENTRE SEMANA Y SABATINA

MAESTRÍAS

MAESTRÍA RVOE: 20150061
EN SISTEMA ACUSATORIO
Y JUICIOS PENALES ORALES

MAESTRÍA RVOE: 20150103
EN **DERECHO ADUANERO**
Y **DERECHO DE COMERCIO EXTERIOR**

MAESTRÍA RVOE: 20181226
DERECHO CIVIL
Y **FAMILIAR**

MAESTRÍA RVOE: 20150104
EN **DERECHO CONSTITUCIONAL**

MAESTRÍA RVOE: 20121644
EN **DERECHO FISCAL**
Y **ADMINISTRATIVO**

DOCTORADOS

DOCTORADO RVOE: 20130002
EN **DERECHO**

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

ESPECIALÍZATE
EN **TRÁFICO DE MERCANCÍAS**
Y **TRAMITACIÓN ADUANAL**
18FT234 DE FECHA 04 DE JUNIO DE 2018



Síguenos en:



Campus Central | CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

CUEJ Baja California | Tijuana

(664) 200 2770
(664) 684 2303

CUEJ Veracruz

229 3753 434
229 3752 431

Contenido

- | | | | |
|-----------|---|-----------|---|
| 05 | REESTRUCTURANDO LA AVENTURA MARÍTIMA POST COVID-19
LL.M, MBA, Lyndsay Garnica | 52 | LAS REFORMAS FISCALES 2021 EN MÉXICO
Lic. Raymundo Huerta Lucio |
| 09 | DEBIDO CUMPLIMIENTO DE LA CERTIFICACIÓN DE IVA E IEPS
Mtro. Ricardo Méndez Castro | 55 | MECANISMO DE SOLUCIÓN DE DIFERENCIAS EN MATERIA DE REMEDIOS COMERCIALES A TRAVÉS DE PANELES BINACIONALES EN EL MARCO DEL TRATADO MÉXICO-ESTADOS UNIDOS-CANADÁ (T-MEC)
Lic. Roberto Martínez Gasca |
| 13 | OPERADOR ECONÓMICO AUTORIZADO: EVOLUCIÓN, ALCANCES Y LOGROS
Mtro. Salvador E. Domínguez García | 59 | INCONSTITUCIONALIDAD DEL ARTÍCULO 183-A DE LA LEY ADUANERA
Lic. Sandra Díaz Ceballos Camacho |
| 18 | NUEVO MODELO POLICIAL
Mtra. Sandra Regina Hernández Zetina | 63 | LAS NORMAS OFICIALES MEXICANAS, ¿PROTECCIÓN AL CONSUMIDOR O DOLOR DE CABEZA?
Lic. Verónica Monserrat Espina Torres |
| 23 | A LA LUZ DE LA FAMILIA Y EL DERECHO: KRAMER VS KRAMER
Lic. Diana Cisneros Orrante | 67 | LA CADENA DE SUMINISTRO DESDE LA PERSPECTIVA DEL COMERCIO EXTERIOR
Lic. Jorge Adrián Hernández Moreno |
| 26 | REFORMAS EN MATERIA DE PROPIEDAD INDUSTRIAL
Mtro. Felipe Alberto Flores Casanova | 71 | RETOS DE LA ABOGACÍA FRENTE AL VIRUS SARS- COV-2
Mtro. Juan Manuel Zazueta Zazueta |
| 30 | 10 AÑOS DE PRESTIGIO DEL CENTRO UNIVERSITARIO DE ESTUDIOS JURÍDICOS
Mtro. César Omar Correa Alcalá | 76 | TLC MÉXICO- REPÚBLICA DE COREA, ¿ALIANZA ESTRATÉGICA O DESVENTAJA EVIDENTE?
Lic. Jocelyn P. Toledano |
| 33 | LA FIGURA DE LA ADUANA EN EL IMPERIO MEXICA, A 500 AÑOS DE LA CONQUISTA
Lic. David García Escobar | 81 | LOS ESTUDIOS DE POSGRADO COMO UNA FORMA DE SUPERACIÓN ECONÓMICA Y SOCIAL
Dr. Juan Rabindrana Cisneros García |
| 37 | EXPERTIS, LOGÍSTICA Y TRADE COMPLIANCE CONTRA EL PAMA
Lic. Javier Reyes Ortiz | 84 | ERRORES COMUNES DEL DESPACHO ADUANERO Y EL COMERCIO INTERNACIONAL
Lic. Luis Trinidad Cohetero Cohetero |
| 41 | LA COPROPIEDAD COMO ESTRATEGIA FISCAL
Mtro. Alfredo J. Vargas Cid del Prado | 88 | CAUSALES DE CANCELACIÓN DE LA AUTORIZACIÓN DE LA AGENCIA ADUANAL
Lic. Karla D. Medina Castañeda |
| 45 | OUTSOURCING. REORDENAR O DESAPARECER LOS SERVICIOS TERCERIZADOS
Dr. Carlos Javier Verduzco Reina | 92 | ADUANAR COMO ACTO JURÍDICO EN EL DESPACHO ADUANERO
Dr. Dante Jehová Cisneros García |
| 48 | LA FALTA DE INTERÉS DEL JUEZ MEXICANO EN LOS ALCANCES DE LA INTERPRETACIÓN CONFORME Y CONTROL DIFUSO DE CONVENCIONALIDAD
Mtro. Manuel Méndez González | | |

DIRECTORIO

DIRECTOR GENERAL

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García

DIRECTOR DEL CONSEJO EDITORIAL

Dr. Dante Jehová Cisneros García

CONSEJO EDITORIAL

Dr. Hadar Moreno Valdéz

Dr. Miguel Antonio Gutiérrez Güereca

Dr. Carlos Javier Verduzco Reina

Dra. Sara Esteban Cabrera

EDICIÓN Y ARTE

COORDINADORA DE ARTE

DISEÑO EDITORIAL Y GRÁFICO

Lic. Liliana Andrade Gutiérrez

CORRECTORAS DE ESTILO

Rosa Elena Cruz Ramos

Sandra Sofía Cisneros Grosso



Conoce nuestras Maestrías

Maestría en **Derecho Aduanero
y Derecho de Comercio Exterior**



Maestría en **Sistema Acusatorio
y Juicios Penales Orales**

Maestría en **Derecho Fiscal
y Administrativo**



Maestría en **Derecho Civil
y Familiar**

Maestría en **Derecho
Constitucional**



EDITORIAL

Empezamos un nuevo año, 2021, llenos de esperanza y optimismo por superar la grave crisis sanitaria ocasionada por el Covid-19. Muchos familiares y amigos se nos han adelantado en el camino, víctimas de esta terrible pandemia, pero confiamos en que este nuevo año sea el fin de la misma y el inicio de un mejor futuro.

A pesar de lo anterior, los profesores y alumnos del Centro Universitario de Estudios Jurídicos **CUEJ** han tenido a bien escribir los artículos para esta edición de la revista, la número 15, en la cual encontramos varios artículos interesantes, desde la materia aduanera, fiscal, civil, penal y constitucional. Todos ellos útiles y enriquecedores.

Esta revista esta ideada para que los alumnos del **CUEJ**, tanto de licenciatura, maestría y doctorado incursionen y aprendan a escribir artículos, utilizando para ello sus experiencias profesionales y los conocimientos adquiridos a lo largo de sus estudios de licenciatura y de posgrado. El resultado ha sido artículos de buena calidad, que a pesar de ser breves exponen de manera informada sobre los problemas y cambios de la legislación de nuestro país y del derecho internacional. Esperamos que los artículos sean de gran utilidad, que motiven y ayuden a que los profesionistas escriban más sobre temas jurídicos. Desafortunadamente en nuestro país existen pocas personas que escriban sobre temas jurídicos y necesitamos más profesionistas con maestrías y doctorados.

Deseamos a nuestros lectores, personal administrativo y docente del **CUEJ**, así como a todos los alumnos un buen año 2021, lleno de salud, prosperidad, amor y sabiduría.

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García

Rector del Centro Universitario de Estudios Jurídicos

Ciudad de México, enero de 2021.

Especialízate en

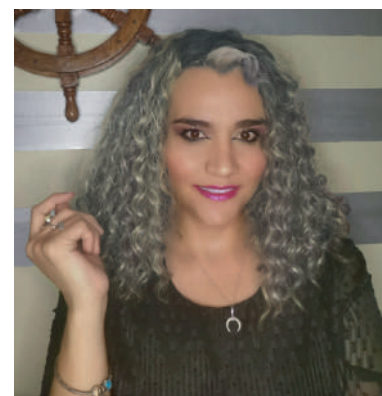
Tráfico de Mercancías y Tramitación Aduanal

**Av. Municipio Libre #103 Col. Portales,
Alc. Benito Juárez. C.P. 03300, México, CDMX
(55) 5998 8186 - 5575 9840 - 5672 2020 - 52430290**

REESTRUCTURANDO LA AVENTURA MARÍTIMA POST COVID-19

LL.M, MBA, Lyndsay Garnica

Maestra en Derecho Marítimo por la Universidad de Oslo (Nordisk Institutt for Sjørett); MBA por la Universidad UIW en San Antonio, Tx; criminalista y candidata a Dra. en Derecho por el CUEJ. Más de 13 años como abogada con experiencia Derecho de daños, seguros, control de reclamos de grandes riesgos, investigación de siniestros e industria cosmética. Ex ajustadora especialista en siniestros complejos, rc, marítimo, aviación, industria química, energética y oil & gas.



En este artículo abordaremos algunos de los retos de la industria marítima en su rama de cruceros a consecuencia del virus SarsCov-2 causante de Covid-19, desde una perspectiva jurídica pero también con un enfoque humanista.

No queda duda que hemos vivido un año atípico a nivel mundial, una situación que de una u otra manera a todos nos ha impactado y que nos ha llevado a reinventarnos y acelerar procesos de aprendizaje.

El 2020 y gran parte de este 2021, han sido y serán una prueba de resiliencia para todas las industrias, aun aquellas que tuvieron un impacto positivo en su operación.

La industria marítima, turismo y entretenimiento han sido posiblemente de las más afectadas, pues muchas de estas no han podido regresar a sus operaciones y las que lo hacen es de manera muy restringida.

Hoy recibí un correo en el que se me sugería participar como voluntaria en un crucero “simulacro” a fin de establecer mejor los patrones de riesgo y probar los posibles protocolos viables en la industria, con la intención de reiniciar operaciones lo más pronto y seguro posible.

En breve, esta implica obtener liberaciones de responsabilidad y retroalimentación a cambio de un crucero todo pagado 7 días por el Caribe con voluntarios entre los que se incluyen profesionales relacio-

nados con la industria de los cruceros, administración de riesgos, seguros y demás afines, así como viajeros regulares. Estos últimos al ser seleccionados mediante un concurso público que incluía el llenado de un formato digital sujeto a revisión por comité.

Quizá cuando ustedes lean esto, dicho crucero ya esté por realizarse o se haya realizado, aunque de momento, debo aceptar lo veo poco viable considerando las restricciones actuales.

Frente a dicho correo, que en otro escenario hubiera considerado una de las aventuras más interesantes de mi carrera profesional, pero en este caso (sabía que tendría que rechazar) no pude evitar plantearme diversos cuestionamientos.

Una de las industrias que sin duda ha marcado los estándares de seguridad Covid-19 ha sido la de transporte marítimo, que en su mayor parte nunca paró y puertos en los que lo hizo como en la India, logró reestablecer operaciones de manera rápida y –dentro de lo posible– segura, mitigando en gran medida lo que pudo ser una pérdida catastrófica.

No cabe duda los cruceros estuvieron en el reflector las primeras semanas, debido al desafortunado incidente ocurrido con el barco *Diamond Princess* y que recordarán por ser puesto en cuarentena dos semanas en el puerto de Yokohama, convirtiéndose así en uno de los primeros brotes declarados por las autoridades sanitarias fuera de China.

Más de un medio de comunicación tuvo el atrevimiento —quizá no tan temerario— de clasificar a los cruceros como una incubadora perfecta para un virus. “Caja de Petri” fue usado como sinónimo de crucero en al menos una decena de reportajes y considerando experiencias pasadas con el norovirus, quizá no están tan equivocados, pero evidenció el gran desconocimiento público que existe sobre los protocolos de mar y la gran capacidad de respuesta que tienen las tripulaciones ante cualquier brote viral.

Pese a que el norovirus es menos común de lo que pensamos en los cruceros, hay fuertes protocolos de rastreo y cuarentena para mitigar la propagación del mismo en la embarcación. Que una embarcación tuviera un brote viral de esa magnitud debió ser nuestro foco rojo a nivel mundial de lo que se aproximaba. Aunque sigue costando reconocer, es un hecho, la negación y el miedo han alimentado esta pandemia desde el día 1.

Esto llevó a situaciones desafortunadas pero entendibles, como la ocurrida con el *MS Meraviglia* que fue obligado como otros cruceros a buscar puerto refugio por todo el Caribe al ser rechazado primero por Jamaica y posteriormente por el resto de las islas.

Después de muchos esfuerzos, fuertes críticas por parte de la población y hasta amenazas de motín en muelle, en un acto de humanidad dicha embarcación pudo al fin atracar en Cozumel. A este le siguieron diversos cruceros que encontraron en puertos mexicanos un refugio al menos temporal.

Da la impresión que, después de ese incidente, nos hemos olvidado de esa parte de la industria marítima, que durante esta crisis pareciera que ha pasado desapercibida pese a que representa más de 1 millón de empleos. Escucho todos los días a mis colegas hablar de lo bien que la industria marítima de carga sobrelleva esta situación, muchas navieras incluso han expresado que el año 2020 ha sido uno de sus mejores años, pero no así la industria del crucero y, al menos en casi toda América del Norte y Caribe, salvo por unas cuantas excepciones, prácticamente forzada a desaparecer de la noche a la mañana.

La estimación actual de la asociación internacional de las líneas de cruceros (CLIA) indica que cada día que las operaciones se mantienen paradas, representa aproximadamente la pérdida de 25 mil empleos directos e indirectos, esto contempla tripulaciones y

todas aquellas personas de tierra que colaboran con la industria.

Para ponernos en contexto, hasta principios de 2020 la industria de cruceros era el sector con mayor crecimiento del turismo, con un crecimiento del 20.5 % en los últimos 5 años y que pronosticaba seguir esa trayectoria.

De la noche a la mañana, un 14 de marzo de 2020, se presentó un paro voluntario de navegación por la mayoría de las líneas de cruceros, esto por usos y costumbres de mar donde la vida debe prevalecer, más que por una obligación legal, pues en ese momento las autoridades sanitarias aún no se habían pronunciado.

Ese paro voluntario se convirtió en una orden de no navegación para cualquier embarcación mayor a 250 pasajeros, emitida por las autoridades sanitarias de los Estados Unidos (CDC), la cual impactó de manera directa a prácticamente todos los puertos de México, Caribe y Canadá, acompañada de restricciones en casi todos los puertos de América, a la cual se sumaron diversas restricciones de viaje en puertos de Europa y Asia. Esto ha impedido la navegación en la mayoría de los puertos del mundo por casi 10 meses y con una muy limitada navegación turística en puertos específicos y bajo reglas estrictas como lo son cruceros cortos, pruebas PCR y rápidas, antes, durante y posterior al viaje, sumado a la implementación de cuarentenas y limitaciones en excursiones.

Poco se ha hablado del reto logístico y legal que ha representado repatriar a los pasajeros y tripulaciones que se encontraban a bordo al declararse las restricciones. Hubo personal que tuvo que permanecer más de 200 días embarcado, posteriores a la finalización de su contrato y poder regresar a sus países se convirtió en un viacrucis, tanto para las navieras como para las mismas tripulaciones, especialmente aquellos que se encontraban en el Caribe. Algunos tuvieron que hacer cruce transatlántico y permanecer en astilleros o diques secos por varios meses antes de lograr regresar a sus respectivos países. En muchos casos se contrataron vuelos chárter con la finalidad de trasladar a pasajeros y tripulación a sus respectivas ciudades y varias líneas tuvieron que usar sus propios barcos para realizar labores de repatriación a India y Filipinas ante las restricciones de viaje y movilidad de diversos países, que valga mencionar, constituyen uno de los mayores porcentajes de tripulación global.

Si bien dichas tripulaciones tenían comida y atención médica, todas las actividades recreativas estaban suspendidas por órdenes gubernamentales, aun si las embarcaciones ya llevaban varios ciclos de incubación sin tocar puerto, se les prohibieron actividades de socialización y uso de gimnasios, en muchos casos confinándolos a sus pequeños camarotes, lo cual afectó de manera significativa la salud mental de estos y ha conllevado a graves problemas emocionales que desafortunadamente detonaron un incremento de la tasa de suicidios entre personal de mar, situación que no debería ser aceptable en ningún contexto.

A la fecha en que escribo esto, la mayoría de las grandes líneas han cancelado todos sus cruceros de más de 7 días hasta junio de 2021, todos los puertos de los Estados Unidos o que involucren de una u otra manera a dicho país deben compartir la información de los pasajeros a Seguridad Nacional quién determinará si dicha persona puede o no viajar y, en caso de violar las disposiciones de cuarentena reglamentaria puede ser sujeto a prisión y/o multas de hasta 500,000 dólares.

El impacto legal a futuro de las líneas de cruceros todavía no es claro, lo que es un hecho es que se han convertido en una industria que diariamente opera con pérdidas, pues debe mantener los sistemas de navegación y turbinas encendidos a fin de preservar la navegabilidad de la embarcación. Esto tiene un alto coste de operación diario, por el otro lado tenemos las evidentes restricciones de viajes y limitaciones de embarque que les impiden recuperar dichos gastos.

En lo que respecta a las pólizas de seguros, si bien la mayoría cuenta con coberturas para demora e interrupciones de negocios, la mayoría está limitada a cierta cantidad de días y/o excluye pandemias de la cobertura, dejando a la mayoría de las navieras sin coberturas para este tipo de eventualidad. Por otro lado, en lo que respecta a las pólizas de viajeros, la mayoría han decidido excluir Covid-19 durante cruceros. Será interesante ver a futuro si se logra una cooperación entre las líneas de cruceros y aseguradoras para incentivar al viajero o si las navieras se ven obligadas a crear figuras de auto aseguranza para los viajeros a fin de generar mayor tranquilidad en sus usuarios.

Por el momento las grandes líneas se han mantenido a flote otorgando cupones con hasta 130 % de recuperación para viajes futuros a quienes no soliciten

reembolso, haciendo ventas futuras con atractivos descuentos, así como la venta de acciones.

Las estadísticas indican que, de los viajeros frecuentes, un 80 % está dispuesto a regresar a los cruceros una vez que vuelvan a operar, pero no está seguro de hacerlo si no existe un seguro de viajero que les cubra Covid-19.

En cuanto a las cancelaciones, podría parecer que es una situación sencilla, por *Force Majeure*, la realidad es que, pese a que para muchos de nosotros acostumbrados a un sistema legal neo-romanista, y en el que las suspensiones e interrupciones actuales podrían caer claramente en caso fortuito y fuerza mayor, no podemos olvidar que muchos contratos de dichas navieras están sujetas a *Common Law* y, aunque serían procesos complicados para ambas partes, todos aquellos viajeros que tuvieron que permanecer en cuarentena en sus camarotes o que tuvieron que cancelar sus itinerarios, podrían en su caso presentar una acción contra las navieras. Tenemos precedentes como *Baltic Shipping Company V Dillon* (1993) 176 CLR 344. En el cual un crucero se hundió a los 9 de 14 días de viaje, así que la Sra. Dillon, pasajera, demandó a la naviera por incumplimiento de contrato, daños y compensación por *dissappointment and distress*; esta figura difícilmente podríamos equipararla a nuestro sistema jurídico y se traduciría en fondo como decepción y angustia. Es importante aclarar que esto no es equiparable a un daño moral o daños punitivos, pues es completamente independientemente a las figuras anglosajonas de *pain and suffering* y *exemplary / punitive damages*, que en su caso y contexto podría ser similar – más no igual- a nuestro esquema de daño moral y daños punitivos.

Si bien en ese caso la Corte declaró que no procedía en su totalidad ya que se habían cumplido 9 de 14 días, sí se especificó que bajo ciertas circunstancias podría ser procedente el incumplimiento. En el caso conducente, la demandante obtuvo una resolución parcialmente favorable que incluyó el reembolso del total de su viaje y una compensación parcial por decepción y pérdida de la expectativa de entretenimiento y disfrute. Usando este caso como antecedente, no sería imposible, conforme a *Common Law* la presentación de diversas demandas por la suspensión y cuarentena de cruceros, y créanme, como alguien que ha permanecido un par de días en un crucero varado por mala maniobra, la angustia y decepción escalan de manera rápida tanto para pasajeros como para tripulación, sobre todo cuando

hay niños presentes, así que no me sorprendería poco a poco ver este tipo de reclamos salir a la luz.

La industria sin duda está enfrentando el evento más drástico desde el Titánic, pero recordemos, se tomó esa tragedia como punto de partida para desarrollar el Convenio Internacional para la Seguridad de la Vida Humana en Altamar (SOLAS) y esperemos que esta situación se refleje de manera positiva en la adición de un capítulo sobre norovirus, coronavirus y otras enfermedades contagiosas presentes o futuras y, por supuesto, establecer protocolos de salud mental para las tripulaciones, quienes se encuentran bajo gran estrés histórico, agravado ahora por el Covid-19. En su caso que se cree un nuevo instrumento dedicado al manejo y control de enfermedades infecciosas y salud mental en alta mar.

CONCLUSIÓN

Siempre hay espacio para mejorar y esta es nuestra oportunidad para perfeccionar las prácticas. Desafortunadamente no se trata de saber si volverá a presentarse una pandemia; sabemos que volverá a ocurrir, pero no sabemos cuándo ni dónde y, potencialmente, puede ser más agresiva que la presente. Es nuestro momento de prepararnos, reducir riesgos y así ser capaces de enfrentarla de una mejor manera.

No se trata solamente de lograr que la industria de crucero sobreviva, hay que buscar que resurja con protocolos robustos y mejores cuerpos legislativos nacionales e internacionales que le permitan enfrentar crisis de manera resiliente, honrando por encima de todo la salvaguarda de vida en la mar, pero también humanizando a sus tripulaciones.

En *R. v. Dudley and Stephens*, 1884 unos marineros se encontraban náufragos y después de una veintena de días, 2 de ellos decidieron sacrificar al más joven para comer. La corte determinó que sacrificar una vida inocente a fin de salvar la de los demás no justificaba el acto, aun si se está en extrema necesidad, en esta ocasión el miedo y la falta de instrumentos legislativos adecuados permitió que miles de personas fueran “sacrificadas” en altamar por meses, algunas, lamentablemente perdieron la vida. No debemos permitir que vuelva a suceder.

En comportamiento humano se dice que la gente y las cosas difícilmente cambian, pero generalmente requieren una situación SET (significativa, estresante o traumática) para tener un cambio real, actualmente tenemos un SET global, depende de nosotros que se refleje en un cambio y que ese cambio sea positivo.



DEBIDO CUMPLIMIENTO DE LA CERTIFICACIÓN DE IVA E IEPS



Mtro. Ricardo Méndez Castro

Director de consultoría en TLC ASOCIADOS, director académico de Trade & Law College. Licenciado en comercio exterior y aduanas y licenciado en Derecho, maestro en Derecho fiscal. Autor de 7 libros relacionados con la materia aduanera y el comercio exterior.

En el presente tomaré como referencia aspectos metodológicos de los sistemas de gestión de *compliance* o antisoborno, conforme a los estándares internacionales y aquellos que son adaptados con mejores prácticas en países como España para ser aplicados en el debido cumplimiento de la Certificación de IVA e IEPS.

I. SISTEMA DE GESTIÓN DE CUMPLIMIENTO

El estándar ISO 19600:2014 *Compliance management systems* en su versión en el idioma inglés define al Compliance de la forma siguiente: *meeting all the organization's compliance obligations*, concepto que es referido en la Norma Mexicana NMX-CC-19600-IMNC-2017 Sistema Gestión del Cumplimiento¹, siendo una traducción al español de la norma internacional como el cumplimiento de todas las obligaciones de cumplimiento de la organización².

La ISO 37001:2017 del Sistema de Gestión Antisoborno describe al sistema de gestión como el conjunto de elementos de una organización interrelacionados o que interactúan para establecer políticas, objetivos y procesos para lograr estos objetivos.

La UNE 19601:2017 del Sistema de Gestión de Compliance Penal menciona que es un conjunto de elementos de una organización interrelacionados o que interactúan para concretar y medir el nivel conse-

cución de objetivos en materia de compliance penal, así como las políticas, procesos y procedimientos para lograr dichos objetivos. Por su parte, la UNE 19602:2019 del Sistema de Gestión de Compliance Tributario define este concepto en los mismos términos refiriéndola al riesgo tributario.

De forma general, los procedimientos de debido cumplimiento que deben contemplar las empresas IMMEX con CIVA para la revisión de la información, documentación y socios comerciales para asegurarse que las operaciones que se realizan al amparo de la certificación de IVA e IEPS, se llevan a cabo de forma segura con apego a la normatividad son las que se indican a continuación.

II. EMPRESAS IMMEX CERTIFICADAS EN IVA E IEPS

Las empresas que pretendan efectuar importaciones temporales para producir bienes y retornarlos al extranjero pueden tramitar el programa IMMEX (Industria Manufacturera, Maquiladora y de Servicios de Exportación) ante la Secretaría de Economía. En la actualidad, existen alrededor de 5,978 empresas autorizadas con alguna de las 5 modalidades de albergue, controladora, industrial, servicios y terciarización³.

El Registro en el Esquema de Certificación de Empresas (RECE) agrupa diversas modalidades de autori-

¹ Nota: La norma mexicana NMX-CC-19600-IMNC-2017 fue publicada en el Diario Oficial de la Federación del 8 de junio de 2017. Asimismo, las Normas Mexicanas, ahora se denominan Estándares conforme a la Ley de la Infraestructura de la Calidad, son un documento técnico que prevé un uso común y repetido de reglas, especificaciones, atributos o métodos de prueba aplicables a un bien, producto, proceso o servicio, así como aquellas relativas a terminología, simbología, embalaje, marcado, etiquetado o concordaciones, de acuerdo con el artículo 4, fracción X de la LIC.

² Cfr. Punto 2.17 de la NMX-CC-19600-IMNC-2017.

³ Cfr. <http://www.siicex.gob.mx/portalSiicex/Transparencia/immex/immex-infespecifica.htm>, octubre 2020.

zaciones como son la certificación de IVA e IEPS, el operador económico autorizado y los socios comerciales certificados, los cuales ofrecen diversos beneficios a los actores del comercio exterior de acuerdo con el tipo de modalidad. No obstante, existen otros registros no tan representativos como son la garantía del interés fiscal y el registro de despacho de mercancías.

La certificación de IVA e IEPS, que es otorgada por el SAT, tiene registradas aproximadamente un total de 3,607 empresas bajo los rubros A, AA y AAA. Este esquema ofrece gozar de un crédito fiscal del impuesto al valor agregado (IVA) y del impuesto especial de producción y servicios (IEPS) en la importación de mercancías a través de programas de diferimiento de arancel⁴.

III. PARTES INTERESADAS Y/O SOCIOS COMERCIALES

Un elemento fundamental es identificar a los actores en el contexto interno o externo sobre todo por las obligaciones que deben cumplir y los riesgos que representa en la certificación de IVA e IEPS.

Partes interesadas internas	Partes interesadas externas
<ul style="list-style-type: none">• Empleados.• Representante legal.• Socios o accionistas.	<ul style="list-style-type: none">• Proveedores extranjeros o nacionales.• Autoridades aduaneras.• Clientes extranjeros.

En esta tesitura, los controles efectivos de la información y documentación que podrán implementar los usuarios del comercio exterior para llevar el debido cumplimiento, serán acorde a la responsabilidad de los usuarios que participen en la operación aduanera. Por lo tanto, de forma enunciativa más no limitativa, a continuación se mencionan algunos de ellos:



A. EMPRESA Y DEPARTAMENTOS

Responsabilidades
<p>Departamento de contabilidad o finanzas</p> <ul style="list-style-type: none">• Cumplir con sus obligaciones fiscales y aduaneras.• Hacer pública la opinión positiva de cumplimiento.• Contar con clientes y proveedores activos.• No estar listado por el SAT como empresa que realiza operaciones inexistentes.• Registrar los domicilios ante el SAT donde realiza actividades productivas o prestación de servicios, así como mantenerse localizado en todo momento.• Llevar la contabilidad electrónica.• Contar con los sellos digitales de la e.firma vigente.• Mantener con el medio de contacto actualizado en el buzón tributario.• Realizar el pago anual de derechos de \$29,748 m.n.• Contar con inversión e infraestructura en territorio nacional.• Realizar el pago de créditos fiscales o garantizarlos, según corresponda.
<p>Departamento de recursos humanos</p> <ul style="list-style-type: none">• Registrar el personal mínimo requerido en el IMSS y/o debidamente subcontratado.• Retener y enterar el ISR de los trabajadores.• Nombrar personal encargado de mantener el cumplimiento de las obligaciones de la certificación.
<p>Departamento de aduanas o comercio exterior</p> <ul style="list-style-type: none">• Estar activo en el padrón de importadores y sectoriales.• Cumplir con el porcentaje de retorno del 60 % de las importaciones temporales en el periodo de 12 meses.• Describir las actividades relacionadas con los procesos productivos o prestación de servicios.• Acreditar con documentación e información la continuidad del proyecto de exportación.• Solicitar autorización especial para mercancías sensibles y destinarlas para los fines autorizados.• Cumplir con los requerimientos especiales para los rubros AA y AAA.• Llevar sistema de control de inventarios actualizado.• Contar con programa IMMEX vigente.• Elaborar la solicitud de certificación o, en su caso, la renovación de la certificación de IVA e IEPS.• Revisar el registro de las operaciones en el SCCCyG.• Presentar los informes de descargo en el SCCCyG.

4 Cfr. <https://www.sat.gob.mx/tramites/14661/obten-tu-registro-en-el-esquema-de-certificacion-de-empresas>, octubre 2020.

- Elaborar matriz de riesgos sobre los causales de requerimiento y cancelación de la CIVA.
- Presentar los avisos de modificaciones conforme a la regla 7.2.1 de las RGCE.
- Atender las inspecciones o visitas de supervisión de cumplimiento de las autoridades aduaneras.
- Revisar el cumplimiento de las obligaciones de los socios, accionistas, representantes legales o integrantes de la administración.
- Revisar el cumplimiento de los proveedores nacionales.
- Mantener actualizada la información de los clientes y proveedores extranjeros.
- Auditar periódicamente las operaciones que gozaron del crédito fiscal del IVA e IEPS.
- Coordinar las actividades de cumplimiento de las obligaciones con el área de finanzas, jurídico, producción, recursos humanos, etc.
- Cumplir con todas las demás obligaciones relacionadas con la certificación.
- Informar sobre el estatus de la certificación y los hallazgos detectados por un período determinado.
- Mantener expediente de la información y documentación de la CIVA.
- Implementar indicadores de desempeño, cumplimiento y su monitoreo.

Departamento de legal

- Constituirse de acuerdo con la legislación mexicana.
- Contar con el legal uso o goce del inmueble en donde realiza los procesos productivos o la prestación de servicios.
- Atender procedimientos de querrela o denuncia en contra de socios, accionistas, representante legal o integrantes de la administración de la empresa.

B. REPRESENTANTE LEGAL CON ACTOS DE DOMINIO

Responsabilidades

- Cumplir con sus obligaciones fiscales y aduaneras.
- No tener denuncia o querrela interpuesta por el SAT.

C. ADMINISTRADOR O INTEGRANTES DE LA ADMINISTRACIÓN

Responsabilidades

- Cumplir con sus obligaciones fiscales y aduaneras.
- No estar vinculado con empresas que hayan sido canceladas de las CIVA.
- No tener denuncia o querrela interpuesta por el SAT.

D. SOCIOS O ACCIONISTAS

Responsabilidades

- Cumplir con sus obligaciones fiscales y aduaneras.

- No estar vinculado con empresas que hayan sido canceladas de las CIVA.
- No tener denuncia o querrela interpuesta por el SAT.

E. CLIENTES Y PROVEEDORES EXTRANJEROS

Responsabilidades

- Tener relación comercial con la empresa certificada.
- Mantener actualizado los datos de la razón social, domicilio y número de identificación fiscal.

F. PROVEEDORES NACIONALES

Responsabilidades

- Cumplir con sus obligaciones fiscales y aduaneras.
- Tener relaciones comerciales con empresas certificadas.
- Mantener actualizado los datos de la razón social, domicilio y número de identificación fiscal.
- No estar listado por el SAT como empresa que realiza operaciones inexistentes.

G. AUTORIDADES ADUANERAS

Responsabilidades

- Realizar actividades de autorización, requerimientos, suspensión o cancelación de la CIVA.
- Efectuar las inspecciones o visitas de supervisión de cumplimiento de obligaciones a los contribuyentes autorizados con la CIVA.
- Mantener activo el SCCCyG.
- Enviar los reportes mensuales de los estados de cuentas del SCCCyG.

IV. PRESENTACIÓN DE AVISOS DE LAS EMPRESAS CERTIFICADAS

La responsabilidad del departamento de aduanas o de comercio exterior, como se indicó en el punto anterior, es presentar los avisos en tiempo y forma ante la AGACE en términos de la regla 7.2.1 de las RGCE.

En resumen, es importante que el departamento de aduanas o comercio exterior mantenga plena observancia del cumplimiento de las obligaciones que impone la certificación de IVA e IEPS con la finalidad de continuar gozando de la aplicación de un crédito fiscal y evitar la pérdida de prerrogativas.



Manual para la elaboración de tesis
Dr. José Manuel Vargas Menchaca



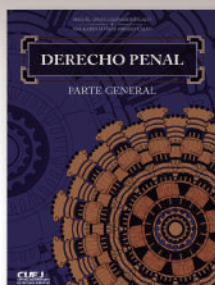
Enseñanza del Derecho
Dr. Miguel Ángel Granados Atlaco



Control de la Constitucionalidad en el Derecho Comparado Europeo
Dra. Sara Esteban Cabrera



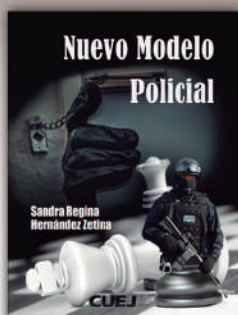
Historia del Derecho en México
Dra. María Elena Ayala Ensuastrgui



Derecho Penal, Parte General
Dr. Miguel Ángel Granados Atlaco
Mtra. Ana Karen Viviana Orozco Calvo



Argumentación Jurídica Práctica
Dr. Sergio Bazán Ortega



Nuevo Modelo Policial
Mtra. Sandra Regina Hernández Zetina

DE VENTA EN



EDITORIAL
PORRÚA



mercado
libre



Libros Impresos



Libros Digitales

OPERADOR ECONÓMICO AUTORIZADO: EVOLUCIÓN, ALCANCES Y LOGROS

Mtro. Salvador Eugenio Domínguez García

Licenciando en comercio exterior y aduanas por la Universidad Iberoamericana de Puebla, graduado con mención honorífica y excelencia académica (2003). Master in Business Administration por la University of Texas and Pan America (2007). Actualmente cursando la maestría en Derecho aduanero y Derecho comercio exterior por el CUEJ. Gerente de comercio exterior para Latinoamérica con más de 15 años de experiencia. Presidente del Comité de Comercio Exterior de INDEX Reynosa de 2015 a 2017.



El presente artículo desarrolla un análisis de la evolución de la figura del OEA en el mundo, partiendo de una breve reseña histórica de sus orígenes, su desarrollo en el contexto internacional e implementación en el mundo y la región e Latinoamérica, así como mencionar las principales responsabilidades, ventajas y desafíos de dicho programa.

ANTECEDENTES DEL OEA: CSI Y CTPAT

Desde la Organización Mundial de Aduanas (OMA) se han desarrollado e impulsado propuestas para robustecer y mejorar el comercio internacional, hacerlo más ágil y seguro y, como respuesta a los desafíos que han enfrentado las cadenas globales de abastecimiento. Una de las acciones de la OMA ha sido la creación del programa de Operador Económico Autorizado (OEA), el cual de forma práctica es un programa de seguridad en materia de cadena de abastecimiento global el cual establece una serie de mecanismos que están orientados a fortalecer la seguridad del comercio y facilitarlo por medio del aumento de la cooperación entre las empresas, aduanas y organismos gubernamentales.

Aun cuando actualmente el programa OEA está administrado por la OMA, su origen no se dio en el marco de este organismo. Fue propuesta de los Esta-

dos Unidos de América (EUA), quien entendió que era necesario crear un marco de comercio internacional más seguro, como respuesta a los ataques terroristas contra las Torres Gemelas de Nueva York, del 11 de septiembre de 2001. Debido a este suceso, el Departamento de Aduanas de EUA (U.S. CBP por sus siglas en inglés) creó dos iniciativas enfocadas en reforzar la seguridad del comercio internacional que estaba destinado a su país.

La primera iniciativa fue el *Container Security Initiative* (CSI) o en español, la Iniciativa de Seguridad de Contenedores, que se enfoca en reforzar la seguridad de contenedores marítimos para evitar su uso como instrumentos para el tráfico de armas, y los cuales eran inspeccionados en los puertos extranjeros previo a que sean enviados a EUA, evitando así, desde la nación extranjera, que se embarquen elementos peligrosos para esta nación. A pesar de ser una iniciativa con excelentes resultados inmediatos, tenía la restricción de ser implementada con países dispuestos a trabajar con los EUA y, por otro lado, se limitaba sólo al medio de transporte marítimo. Es decir que no revisaba o verificaba el riesgo y/o vulnerabilidad en las situaciones del transporte aéreo (método que se utilizó en el ataque terrorista), ni tampoco lo hacía en los casos de transporte terrestre, y más, teniendo en cuenta que EUA tiene una frontera terrestre muy amplia tanto con Canadá y

México, lo que potencializaba el ingreso de riesgos a la nación americana.

La segunda iniciativa fue el lanzamiento del programa de seguridad denominado *Customs Trade Partnership Against Terrorism* (CTPAT), lo que en español se entiende como Alianza Aduana - Empresa en Contra del Terrorismo. Esta es una iniciativa de carácter voluntario y extraterritorial, creada con el espíritu de establecer alianzas entre el gobierno y las empresas, para ayudar a reforzar la seguridad en el comercio y evitar futuros ataques terroristas utilizando como medios de introducción a las propias empresas. El CTPAT establece una serie de requisitos de seguridad que las empresas elegibles deben cumplir para que, una vez validados por CBP, les dota de cierta confianza y puedan gozar de diferentes beneficios operativos en materia de despacho aduanero, principalmente.

Tanto el CSI como CTPAT fueron los primeros esfuerzos en materia de seguridad de cadena de abastecimiento en el mundo. De lo cual, se podría inferir que sirvieron como base para que la OMA diseñara, en conjunto con las naciones, el Marco SAFE, convirtiéndose así en un instrumento que impulsaría los programas de OEA y sus estándares de seguridad a implementarse en cada aduana y frontera del mundo.

MARCO SAFE

En junio de 2005 el consejo de la OMA, adoptó el Marco SAFE el cual es considerado como un instrumento único que introduce estándares modernos de seguridad con el fin de actuar como un escudo mediante la prevención al marco del terrorismo internacional y, en el proceso, asegurar recaudación gubernamental y promover la facilitación comercial global.¹ SAFE brinda un nuevo enfoque para la gestión integral de los bienes que se mueven a través de las fronteras y, reconoce la importancia de una asociación más estrecha de cooperación internacional entre las aduanas y gobiernos, involucrando al sector privado para, en conjunto, robustecer el comercio, intercambiar información y hacerlo, finalmente, más eficiente y seguro para todas las naciones que adopten este Marco SAFE.

En la World Customs Organization (WCO, 2018), SAFE define al OEA como:

“una parte que interviene en el traslado internacional de mercancías con cualquier capacidad que le haya sido reconocida por o en nombre de una administración nacional aduanera que cumple con las normas de la OMA o las normas de seguridad equivalentes de la cadena logística. Los OEA pueden ser fabricantes, importadores, exportadores, agentes aduaneros, transportistas, agentes de grupaje de carga, intermediarios, operadores de puertos, aeropuertos o terminales, operadores de transporte integrado, operadores de almacenes, distribuidores o transitarios.”²

El Marco SAFE establece que los países deben de adoptar enfoques de “análisis de riesgo”, para determinar qué embarques pudieran representar un mayor riesgo al país desde un enfoque fiscal, aduanero y de seguridad, partiendo del análisis de todos los involucrados en la cadena de abastecimiento considerando los elementos de información electrónica que se tengan de los involucrados en el embarque. De esta forma, los recursos de las aduanas se pueden concentrar en realizar revisiones un poco más exhaustivas, para aquellos embarques que generen sospecha real y liberar más rápidamente aquellos que no representen riesgo para la nación.

El Marco SAFE de 2018 sustenta su desarrollo con base en “pilares”: 1) Aduana – Aduana, 2) Aduana – Empresa, y 3) Aduana – Organismos de Gobierno³. Los OEA forman parte del pilar de Aduana – Empresa, debido a que dicho pilar tiene por objetivo principal la creación de un estándar internacional para identificar a las empresas privadas que ofrecen un alto grado de garantías de seguridad en la cadena de suministro y, por medio de este acercamiento, construir un diálogo y cooperación con el sector privado, lo que permitiría hacer un comercio internacional más seguro.

¹ World Customs Organization (WCO), *Marco de norma SAFE*, 2018 edition, Bélgica, WCO, p. 44. Consúltase en <http://www.wcoomd.org/-/media/wco/public/es/pdf/topics/facilitation/instruments-and-tools/tools/safe-package/safe-framework.PDF?la=en>

² *Idem*.

³ La versión original de 2005 sólo consideraba los primeros dos pilares, en la versión 2018 se incluye el tercero.

OEA EN LATINOAMÉRICA

Gran parte de las autoridades aduaneras del mundo han desarrollado programas nacionales de OEA que se sustentan sobre la base de los lineamientos del Marco SAFE, mismos que son orientados principalmente en lograr un balance entre la seguridad y la facilitación del comercio internacional.

Sobre lo dicho, podemos definir al programa OEA como una certificación voluntaria en materia de seguridad, por medio del cual un operador puede ser acreditado o certificado tras un proceso de evaluación de sus instalaciones, de sus prácticas y procedimientos, para demostrar que son los adecuados para la protección y seguridad del comercio; se hacen revisiones de otros aspectos considerados por las administraciones aduaneras, incluso, en algunos casos se consideran los aspectos fiscales del operador, todo con el fin de tener mayor certeza en el funcionamiento de la entidad y poder otorgarle un certificado de seguridad para todas las naciones.⁴

El número de operadores que pueden certificarse es extenso y se considera a todos los que intervienen en la cadena logística internacional. Sobre la obtención de la certificación, la forma o tipo de OEA varía de cada país, en algunos casos es exclusivo de seguridad, en otros se concentra más en cumplimiento aduanero, formalmente señalado y, quizá el más típico es que sea la combinación de ambos. En muchos casos la certificación de OEA es considerada como una marca de calidad que permite mejorar la imagen de seguridad y confiabilidad en términos logísticos y aduaneros de los operadores, teniendo más prestigio para los procesos aduaneros, de ahí que muchos países se han ido sumando gradualmente.

En la región América y el Caribe existen desde hace ocho años cerca de 18 países que ya cuentan con sus programas de OEA operativos (Argentina, Bolivia, Brasil, Canadá, Cuba, Colombia, Costa Rica, Ecuador, El Salvador, Guatemala, Jamaica, México, Panamá, Paraguay, Perú, República Dominicana, Uruguay y Estados Unidos) y uno que se encuentra en desarrollo (Chile).



Aunque en cada caso la cobertura de operadores elegibles tiene distintos niveles de alcance. En algunas ocasiones pueden incluir únicamente a los exportadores e importadores o algún operador en la cadena logística de comercio exterior, especialmente en los programas nacionales que están en una etapa temprana como lo son Argentina, Chile, Ecuador, El Salvador y Paraguay. En otros casos se llega a abarcar a todos los actores a lo largo de la cadena de suministro como es el caso de Brasil, México, Costa Rica, Guatemala, República Dominicana y Uruguay. Se hace la observación que México, Estados Unidos,

⁴ Cabe mencionar que estos criterios a su vez fueron recogidos específicamente en el Acuerdo de Facilitación del Comercio (AFC) de la OMC.

Brasil, Canadá, Jamaica y República Dominicana son los países con mayor número de acreditaciones en la región hasta los últimos datos de 2019, indicando así un compromiso con el comercio exterior y también con la seguridad para las naciones participantes.

CONCLUSIONES

Las certificaciones de OEA son una herramienta a disposición de las empresas y gobiernos para ayudar a atender la creciente necesidad de seguridad que amenaza a las cadenas de suministro globales debido a que funcionan como un mecanismo de integración entre los operadores del comercio global, que busca, entre otras cosas, la armonización a partir de las operaciones de comercio exterior y, que este se ejecute en un entorno de mayor seguridad. Su forma de operar permite a las empresas OEA adquirir mejores oportunidades para facilitar el comercio exterior, hacerlo más seguro en sus operaciones y con un beneficio en general para la seguridad de las naciones.

La OEA ha tenido gran incidencia en la actividad comercial internacional: es un hecho que su actividad y uso ha crecido paulatinamente en el mundo, siendo que en algunas regiones o países se ha adaptado más rápidamente o con mayor éxito que otras. El caso de México es uno de resaltarse debido a que

alberga alrededor del 55 % de las OEA de América Latina. Esto es de mencionarse porque, a pesar de las críticas que le han hecho al programa en cuestión de inversión, dificultad en su implementación, inconsistencia de criterios de evaluación de la autoridad y falta de claridad en el costo-beneficio, el programa de OEA ha ido creciendo año con año en México; quizá también por el potencial que representa como estrategia para los negocios y la imagen internacional que puede lograr el país con la mayor participación de operadores dentro de OEA.

Finalmente, el programa OEA es ciertamente una herramienta que otorga una ventaja competitiva para la empresa u operador certificado debido a que es objeto de garantía de estándares de seguridad para los gobiernos, mismo que se materializa con el reconocimiento internacional y, como resultado, se adquieren beneficios en el despacho aduanero y demás gestiones gubernamentales, implicando, desde una visión global, permitir la construcción y el posicionamiento de alianzas comerciales eficientes para las naciones y operadores participantes, que en conjunto colaborarán a hacer un comercio internacional más seguro, con fronteras mejor resguardadas y en un entorno global más eficiente para todos los involucrados.



DOCTORADO EN
DERECHO ADUANERO
y derecho de **COMERCIO EXTERIOR**

RVOE 20192323
5 JUNIO 2019

Campus CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

www.cuej.edu.mx · www.ecex.edu.mx



NUEVO MODELO POLICIAL

Mtra. Sandra Regina Hernández Zetina

Licenciada en Derecho por la UNAM; maestra en Derecho procesal penal, por el Centro de Estudios Superiores en Ciencias Jurídicas y Criminológicas; diplomados en ciencias penales, por el Instituto Nacional de Ciencias Penales (INACIPE); en Sistema Penal Acusatorio y Derechos humanos por la UNAM y; Género, Justicia y Derecho por el Centro de Investigación y Docencia Económicas (CIDE); docente Certificada por la Secretaría Técnica del Consejo de Coordinación para la Implementación del Sistema de Justicia Penal. Cuenta con más de 15 años de experiencia laboral en la ahora Fiscalía General de la República. Representante de México en reuniones de evaluación del Centro Internacional para la Búsqueda de Menores Desaparecidos y Explotados, (NCMEC), en Virginia, EUA y Hamburgo, Alemania. Representante de México en la Comisión de Seguridad Hemisférica de la Organización de los Estados Americanos (OEA), en Washington, EUA Representante de México en la reunión de Control de delitos relacionados con el tráfico de drogas, organizado por la Agencia de Cooperación Internacional de Japón en Tokio, Japón. Autora del libro Nuevo modelo policial, editorial CUEJ, 2020.

La transformación del sistema penal que se originó con la reforma constitucional en junio de 2008 evolucionó los roles y características de sus principales actores. La reforma no se redujo a garantizar exclusivamente la oralidad en los procesos penales, sino que demandó la íntegra transformación de sus principales operadores: jueces, ministerios públicos, peritos, defensores, asesores jurídicos y, adquiere una importancia fundamental, la figura del policía que se transforma en el investigador material de los delitos, convirtiéndose en un pilar para sentar las bases del proceso en el moderno sistema penal acusatorio.

Por otro lado, pero de manera complementaria, la reforma constitucional en materia de Derechos humanos del año 2011 otorgó pleno reconocimiento a los derechos humanos, previstos en los Tratados Internacionales que nuestro país ha suscrito, esencialmente se modificaron los artículos 1, 3, 11, 15, 18, 29, 33, 89, 97, 102 y 105 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos.

La redacción del artículo 1º constitucional dispone que todas las autoridades tienen la obligación de promover, respetar, proteger y garantizar los derechos humanos de todas las personas, en las dife-

rentes esferas de acción de la función pública, y reconoce los principios de universalidad, interdependencia, indivisibilidad y progresividad de los derechos humanos, como soporte y validación de esa función.

Ambas reformas implican una profunda transformación en el actuar de las autoridades, principalmente de aquellas relacionadas con la procuración e impartición de justicia; es así como la actividad persecutora y de investigación de los delitos, debe responder a las expectativas conformadas por este andamiaje constitucional, en los diferentes niveles: local, estatal y federal.

Las y los diversos operadores jurídicos del sistema penal han sido sometidos a esta transformación, que involucra no solamente una diferente forma de hacer las cosas, sino que conlleva la instauración de una nueva mística o mentalidad en la formación profesional, personal y laboral del recurso humano que conforma las autoridades, es decir, del espacio personal que infiere o deriva en el público y viceversa.

En ese sentido, la investigación de los delitos cuya eficiencia y eficacia, ha sido un reclamo permanente de la sociedad y por ello resulta significativo conocer



esa transformación, qué es lo que se espera con el cambio de postura y, en específico, la intervención de las policías en términos del artículo 21 constitucional.

En la obra *Nuevo Modelo Policial* de mi autoría¹, se profundiza en el origen de los cuerpos de policía, su evolución, organización, estructura y preparación en cuanto a la carrera policial hasta llegar a convertirse, en la actualidad, en un actor principal en el sistema penal acusatorio que impera en nuestro país.

Los y las interesados en el tema, al realizar su lectura, analizarán las importantes vertientes del sistema, en cuanto a la metodología de la investigación de los delitos sentando las bases en el juicio oral, incluso la participación de la policía en el juicio; fungiendo como testigo principal del ministerio público en calidad de investigador práctico, dando oportunidad al policía de explicar lo que vio, ordenó o descubrió en la investigación.

No pasa desapercibido que recientemente, se ha abierto el debate respecto al sistema e instituciones que deben velar y procurar la seguridad y la paz públicas; no es un tema menor, por el contrario, ha enfrentado en bandos irreconciliables a distinguidos y distinguidas juristas, legisladores y personas operadoras del derecho entre aquellos que optan o aportan por una vía civil y quienes impulsan la vía militar, para combatir el crimen, la inseguridad y el terrorismo.

En ese sentido, aun cuando la vía escogida resultara ser aquella que necesariamente involucra a las

fuerzas armadas de nuestro país, la policía no desaparecerá sino, en todo caso, volverá a sufrir el abandono de antaño y que durante los últimos diez años se trató de superar, obteniendo mínimos cambios y resultados, pero que hacían albergar la esperanza de lograr la profesionalización de las instituciones policiales y, consecuentemente, obtener buenos resultados en las tareas que les son encomendadas actualmente.

A manera de referente o marco teórico, se describen los principales antecedentes de las tareas policiales, así como de las primigenias instituciones dedicadas a ellas, surgidas principalmente en Europa, en el siglo XVI con los modelos inglés, alemán y francés. Posteriormente el caso de España con la Santa Hermandad y concluye con el caso de México que, por nuestro pasado enlazado a la historia del reino español, imbuye de sus características a nuestras primeras figuras históricas de la policía, así también, se realiza un breve recorrido por la evolución y funciones que desarrollaron desde esos orígenes hasta nuestros días.

La situación actual de la policía, bajo el enfoque de las reformas constitucionales mencionadas es la premisa de la que nace el esfuerzo por analizar la labor de las policías, al inaugurarse una nueva era en la investigación de los delitos, en la parte material, recae directamente en las atribuciones y actividades de la policía en general, dado que se trata del primer servidor público, en la gran mayoría de los casos, que entra en contacto con los hechos, las personas denunciantes, víctimas o posibles responsables.

En esta nueva realidad, se han realizado diversos cambios estructurales, como eje rector de ese cambio se encuentra la actividad del Consejo Nacional de Seguridad Pública que, en combinación con diversos actores, han diseñado diferentes protocolos de actuación, que buscan homogeneizar la actuación de las instituciones policiales, con la finalidad de alcanzar una sucesión de procesos de calidad que se traduzcan en una investigación delictiva exitosa, ante su máximo reto: el juicio oral.

La creación de los Protocolos Nacionales de Actuación en diversos temas es un aspecto que resulta

¹ HERNÁNDEZ ZETINA, Sandra Regina, *Nuevo Modelo Policial*, CUEJ, México, 2020.

interesante, puesto que en ellos se relacionan los criterios de operación, actividades y atribuciones de las personas servidoras públicas que, en funciones de seguridad pública, tengan contacto o conocimiento de los indicios o elementos materiales probatorios de un hecho calificado como delito por la ley.

El Protocolo Nacional de Actuación de Primer Respondiente, con el formato del Informe Policial Homologado (IPH) y de Cadena de Custodia son de primera importancia, no por considerarlos como documentos oficiales, sino porque representan el pilar que sostiene el proceso penal acusatorio, de ahí la importancia que implica su adecuada ejecución, seguimiento y revisión, puesto que con ellos se construirá la teoría del caso que deberá demostrarse, más allá de una duda razonable, ante la autoridad jurisdiccional y, en su momento, incidirán en la eficacia, validez o alcance que el juzgador pueda otorgarle a los indicios, evidencia o elementos materiales, al efectuar el análisis de valoración en conjunto.

Por otra parte, debe abordarse el tema de la metodología en la investigación del delito, esta tarea no puede desenvolverse sin el conocimiento de las etapas que involucra, sus alcances y límites; gran parte de las tareas de indagación corresponderán a las instituciones policiales, en coordinación con el ministerio público o fiscal y el área pericial. Este cambio de escenario es el que hace imprescindible la capacitación continua a los integrantes de dichas instituciones, a fin de llevar a buen término las investigaciones en que participen, que se traducirá en un factor más que abone a la percepción de justicia, o bien, de impunidad.

Desde hace tiempo se ha referido a la existencia de una “policía científica”, buscando en el término la justificación de su actividad, con la aplicación del método científico del conocimiento, que otorgue certeza, credibilidad y confianza al resultado de las investigaciones y se traduzca en seguridad jurídica y justicia para las personas.

Para algunos autores *...la investigación puede interpretarse como un proceso que, a través de la*

*aplicación del método científico para obtener información relevante, significativa, informativa, objetiva, vinculante, fidedigna e imparcial para interpretar, entender, verificar, corregir o aplicar —de la manera más óptima— el propio conocimiento...*²

LA MAESTRA PATRICIA GONZÁLEZ SEÑALA:

“ En su corresponsabilidad de investigación del delito con el Ministerio Público, la policía está obligada a indagar sobre hechos que revistan esa naturaleza delictiva y de los cuales se enteraron por cualquier medio, incluyendo los radiofónicos, televisivos y electrónicos, siempre y cuando hayan verificado la información que los conduce a establecer una hipótesis objetiva y seria de la probable realización de algún delito que el Estado tiene la obligación constitucional de investigar una vez conocidos los hechos.”³

La actividad investigadora no puede limitarse a indagar lo obvio, es decir, sólo los indicios y elementos que se encuentren en el lugar del hallazgo o líneas de investigación que se desprendan en un primer momento, sino que debe tener tal extensión que satisfaga los seis objetivos enunciados en el Código Nacional de Procedimientos Penales: a) esclarecer los hechos; b) proteger al inocente; c) procurar que el culpable no quede impune, lo implica en un primer momento, lograr su identificación y su posterior captura; d) que se repare el daño; f) contribuir a asegurar el acceso a la justicia en la aplicación del derecho; g) resolver el conflicto que surja con motivo de la comisión del delito.

De igual manera debe mencionarse la necesaria mejora en la coordinación policial a nivel federal, estatal y municipal, que desde la promulgación de la Ley que estableció las bases de coordinación del

2 GUILLÉN LÓPEZ, Germán, *La investigación criminal en el sistema penal acusatorio*, Instituto de Investigaciones Jurídicas, México, UNAM, 2013. Consúltense en <https://archivos-juridicas.unam.mx/bjv/libros/7/3454/5.pdf>

3 GONZÁLEZ RODRÍGUEZ, Patricia Lucila, *La policía de investigaciones en el sistema acusatorio mexicano*, UNAM-Instituto de Investigaciones Jurídicas: Instituto de Formación Profesional de la Procuraduría General de Justicia del Distrito Federal, México, 2013, *passim*.

Sistema Nacional de Seguridad Pública (SNSP), hasta el desarrollo actual del Consejo Nacional de Seguridad Pública y sus implicaciones, no sólo en cuanto a obligaciones para los integrantes de las instituciones policiales, sino también de sus derechos y forma en que se encuentra reglamentada la prestación de sus servicios.

En nuestro país existen, al menos siete diferentes tipos de instituciones que deben coordinarse para atender adecuadamente el tema de seguridad:

- 1) Guardia Nacional;
- 2) Fiscalía General de la República;
- 3) Agencia (Federal) de Investigación Criminal;
- 4) cuerpos de policía estatales;
- 5) fiscalías estatales;
- 6) policías ministeriales estatales y;
- 7) policías municipales.

Desafortunadamente, es esta multiplicidad de actores, lo que ha imposibilitado una real coordinación de tareas para la investigación y aplicación del método científico o, incluso, hacer uso de los avances tecnológicos en la búsqueda de la verdad, la indagación de los hechos y para determinar la posible responsabilidad de los hechos delictivos.

Resulta redundante señalar la falta de capacitación, inicial y continua, que permita lograr ese objetivo, pero se insiste en ello dada su imperante necesidad, así como la de poder ofrecer cierta estabilidad laboral para conseguir un doble resultado, de una parte, el interés genuino de las personas en su labor diaria y, de otro lado, asegurar la inversión que el estado efectúa con la formación y capacitación de sus elementos, evitando la incesante deserción y posterior inclusión en esferas delincuenciales, como ha sido casi una costumbre.

En junio del 2019, el Sistema Nacional de Seguridad Pública, aprobó la creación del Modelo Nacional de Policía y Justicia Cívica, con un esquema “subsidiario”, cuyo objetivo es recuperar las “buenas prácticas”

que en materia de policía se hubieran detectado en los municipios y estados de la República, así como construir una policía de calidad, cercana a la gente y que dejara detrás el adjetivo “represor” que le ha distinguido desde siempre.

En lo que hace a la subsidiariedad, señala que para el caso que la policía municipal no pueda llevar a cabo cabalmente sus tareas, las policías estatales podrán llevar a cabo esa tarea en los municipios que no puedan sostener la función y finalmente la Guardia Nacional, en los casos donde ni los municipios, ni el estado puedan darle cobertura y eficacia a la seguridad pública entonces actuará para mantener la seguridad.⁴

La seguridad pública no debe ser una bandera o una causa, es premisa indispensable para el ejercicio de los derechos que cada persona en sociedad tiene, por lo que debe considerarse un Derecho humano, de ahí que el Estado tiene la obligación de brindar certeza jurídica respecto del actuar de los cuerpos de seguridad pública y de investigación del delito, incluidos aquellos que, de manera extraordinaria y complementaria, sean facultados para realizar dichas tareas.



⁴ Secretariado Ejecutivo del Sistema Nacional de Seguridad Pública. *Modelo Nacional de Policía y Justicia Cívica*. Consúltase <https://www.gob.mx/sesnspp/documentos/modelo-nacional-de-policia-y-justicia-civica.pdf>

PróXimos

Diplomados en Línea



ISR Personas Físicas



Derechos Humanos
y Amparo en Materia
Administrativa



**Derecho
Aduanero**



Juicio Contencioso y
Recurso de Revocación



Impuesto al Valor
Agregado (IVA)



ISR Personas Morales



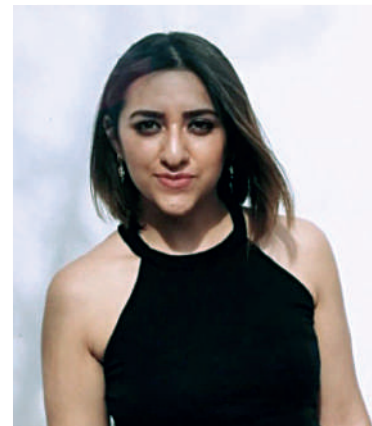
**CONSULTA
PRÓXIMAS FECHAS EN:**

CURSOS@CUEJ.EDU.MX

www.cuej.edu.mx

CUEJ
CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURÍDICOS

A LA LUZ DE LA FAMILIA Y EL DERECHO: KRAMER VS KRAMER



Lic. Diana Cisneros Orrante

Licenciada en Derecho por la Universidad Juárez del Estado de Durango. Medalla Benito Juárez al Mérito Académico en el año 2016 por parte de la Institución. Certificada en inglés legal Toles Foundation. Diplomado en mediación y mecanismos alternativos de solución de conflictos por el Instituto de Formación y Educación con Sentido Humano QI. Abogada postulante en materia sucesoria y familiar. Actualmente maestrante de la maestría en Derecho Civil y Familiar del Centro Universitario de Estudios Jurídicos (CUEJ).

Empecé a ver *Kramer vs Kramer* pensando que vería un juicio crítico, objetivo, frío de principio a fin.

Después de esta película los abogados en materia familiar no podemos asesorar de la misma manera las controversias relacionadas con la guarda y custodia, por mi parte, pugnaré más por una custodia conjunta como regla y no como excepción. *Kramer vs Kramer* generó ese impacto en mí.

¿QUÉ ES KRAMER VS KRAMER (1979)?

Es más que una película estadounidense basada en la novela de Avery Corman del mismo nombre, del género dramático que se desarrolla en la ciudad de Nueva York, protagonizada por Dustin Hoffman, Meryl Streep y Justin Henry; es, a pesar del tiempo, una realidad de cualquier metrópoli.

Es la historia de Ted Kramer, un exitoso vendedor de publicidad en revistas que, en uno de los momentos más exitosos de su carrera profesional, se encuentra ante la responsabilidad de quedarse a cargo de su pequeño hijo Billy Kramer debido a que su esposa, Joanna Kramer, decidió abandonar el hogar y buscar su propio camino. Ted debe hacerse cargo del niño y compaginar su trabajo con las tareas de crianza y cuidado de la casa, creando un vínculo memorable de padre-hijo, que se ve afectado cuando Joanna regresa dieciocho meses después, pidiendo la custodia de su hijo, desencadenándose un juicio de custodia legal donde los conceptos y roles de crianza se

ponen en entredicho, provocando la reflexión sobre la familia y sus relaciones.

Cuando *Kramer vs Kramer* llegó a mis manos la encontré como aquella obra de arte colgada en la pared del museo, vista por muchos, pero admirada y apreciada escasamente por el Derecho. Conocía la fama de la película, pero no su belleza y al mismo tiempo que la vi decidí leer el libro. Si bien la película es una adaptación y por consiguiente una reinterpretación del libro, resulta interesante el enfoque dado por Corman, al ser otra historia: la que da cuenta del papel de la mujer y la maternidad, además de dar voz a muchos hombres que aman a sus hijos, con ese amor igual que el de la madre, por lo que no debemos encasillar a un hombre como padre distante que no cuida a sus hijos, de ahí que tanto en el libro como en la película se vea un padre real y humano, lleno de errores pero dispuesto a todo por su hijo, llevándonos a reflexionar en la dura lucha de los padres para amalgamar el éxito personal, la vida social y una familia estable.

KRAMER VS KRAMER DESDE LA TEORÍA DEL CONFLICTO

Esta película invade muchos niveles, de ahí que hasta la fecha se le considere una película americana icónica; sin embargo, no debemos olvidar que una de las partes más complejas de la cinta es el juicio en que se involucran los protagonistas, el que se desarrolla en dos momentos fundamentales: 1) La

declaración de Joanna, admitiendo que había dejado atrás a su hijo en búsqueda de sí misma, de encontrar su camino y 2) Que había decidido recuperarlo porque ya se encontraba plenamente capacitada para ello.

Durante el interrogatorio del abogado de Ted, percibimos a una Joanna incapaz de mantener una estabilidad en su vida y en sus parejas sentimentales, por lo que no debería tener custodia de su hijo. La declaración de Ted se basó en la relación padre-hijo, cuya profundidad durante la ausencia de la madre no había menoscabado el desarrollo del menor, por lo que debería mantenerse de esa manera, mientras que el abogado de Joanna utilizó el incidente de Billy para hacer ver a Ted como un padre descuidado y no apto para mantenerlo bajo su resguardo, afirmando que el mejor lugar para un hijo es al lado de su madre.

Si revisamos este procedimiento jurisdiccional advertiremos la prevalencia de validez jurídica de una norma. En efecto, el fallo benefició a Joanna, no porque Ted fuera un mal padre o porque de las vistas de testigos y el testimonio de Joanna se concluyera que era la más idónea como madre, ni siquiera se falló basándose en el punto de vista de Billy en el asunto. El fallo se sustentó en la norma jurídica que establecía una preferencia a la madre en las obligaciones de crianza, producto de la tradición y los conceptos de maternidad y dejó fuera las emociones, los sentimientos y los vínculos afectivos de un grupo social vivo y dinámico como es la familia.

A través de la teoría del conflicto, utilizada en los métodos alternativos de solución de conflictos, a diferencia de los procesos jurisdiccionales, se observan en el juicio tres elementos importantes:

- Las emociones y sentimientos de los padres explotados por sus abogados para obtener una reacción a su favor por parte del juez.
- El comportamiento que se encaminó a un grado agresivo, puesto que los abogados de las partes trataron aspectos difíciles de ambos padres, con la regla del ojo por ojo y diente por diente.
- Los intereses contrarios a lo que se asumiría, pues vemos que los protagonistas comparten un interés, una meta, consistente en convivir con su hijo y criarlo; sin embargo, el proceso jurisdiccional provocó que ese interés se transformara y fuera competitivo y no común.

EL PAPEL DE LA FAMILIA

Cualquiera que ve *Kramer vs Kramer* terminará dando una opinión de la trama puesto que nos llega a lo más profundo del pensamiento por una simple y sencilla razón, habla de una familia y sus relaciones.

Todos los individuos provenimos de familias diversas en cuanto a su estructura y dinamismo, pero los vínculos afectivos que vemos en pantalla los podemos sentir incluso, cuarenta años después de su estreno, como si fueran nuestros.

La familia en la película inicia como una de tipo nuclear, tradicional, patriarcal, cuya función era cumplir un fin del matrimonio de tipo biológico, es decir, tener un hijo y asegurar su supervivencia, de manera que una madre cría y un padre provee.

Había vínculos afectivos entre los miembros de esa familia, pero su comunicación no podía estar más alejada, los Kramer habían pasado de ser seres independientes con sueños, anhelos y motivaciones propias a ser títeres que cumplían un rol determinado e inamovible. Por eso cuando uno de sus miembros renuncia a seguir cumpliendo esa función, a manifestar sus propios deseos, la familia tambalea y su concepto se resiste al cambio, ¿cómo se le ocurre a Joanna irse por esas razones?, ¿cómo es posible que una madre abandone a su hijo y no digamos que es una mala madre?, ¿podrá hacerse cargo un padre de criar solo a un hijo?

En este contexto, la familia nos demuestra que no es estática y cuadrada, que somos los miembros de ella la que le damos forma, vida, reglas y movimiento, esta familia no cumplirá el concepto que de ella se tiene, pero creará uno más fuerte que realmente represente lo que sienten y viven sus miembros.

La familia en *Kramer vs Kramer* termina siendo una familia que no comparte hogar pero sí mucho amor, compuesta no solo de papá, mamá e hijo sino que abarca a los amigos de los padres que los apoyan en todo momento, que tiene entre sus miembros personas que son seres plenos y se desarrollan, ¿qué familia hay que sobreviva sin amigos u otro sistema de apoyo?, ¿la sociedad no debería verse más como una familia de familias?, ¿no debería ser la familia la primera en alentar para que todos nos desarrollemos como individuos?

Kramer vs Kramer nos da varias lecciones a las familias: 1) A las nucleares, a voltear a escuchar las satis-

facciones y motivaciones de sus miembros, no esperar a que tengan que marcharse para preguntárnoslo; 2) A las monoparentales, a saber que no están solas ni deben ser vistas hacia abajo, pues están haciendo un trabajo digno de reconocimiento y respeto; 3) A las familias de padres separados, a ver más aquello que los une y menos lo que genera separación, que pueden ser buenos padres, a pesar de ya no ser pareja, con un mismo fin: procurar por el bienestar de sus hijos.

En nuestros días, Juan Carlos Monedero¹ al referirse a las palabras señala *...no vayas a las palabras del pasado creyendo que ayer significaban lo mismo que hoy. Las palabras permanecen, los conceptos cambian...* Está diciendo una verdad, pues la familia, en el pasado no significa lo mismo que la familia de hoy, ella no está en crisis, quizá su concepto sí, pero ¿no es en las crisis donde en el presente podemos revisar el pasado y moldear nuestro futuro?

KRAMER VS KRAMER Y LA CUSTODIA

En *Kramer vs Kramer*, la custodia adquiere relevancia. En el sistema jurídico norteamericano se distinguen dos tipos de custodia: la física o completa y la legal, que pueden ejercerse por uno sólo o de manera conjunta.

La custodia física o completa se refiere al lugar donde los niños residen, si los padres acuerdan una custodia física conjunta los niños tendrán dos residencias. La custodia legal hace referencia al padre que toma las decisiones, legales, médicas, educativas, religiosas concernientes a su hijo, se busca que este tipo de custodia se lleve a cabo de forma conjunta a menos que exista abuso o violencia ejercida por alguno de los padres.

Ted tenía la custodia física y legal de Billy, ya que vivía exclusivamente con él, por consiguiente, decidía sobre la escuela a la que acudía Billy o dio su autorización para que lo intervinieran en el hospital por su caída sin requerimiento previo de Joanna; mientras que Joanna en el juicio reclama la custodia completa y legal de Billy y que Ted tuviera únicamente derechos de visita, los cuales pueden llegar a ser muy cortos y programados con anticipación, de ahí que veamos que el juicio sea también motivo de reflexión,

¿lo mejor para los niños es que se queden bajo la custodia de su madre en lugar de su padre?, ¿no pueden los padres hacer la misma labor de custodia que una mujer?

El reconocimiento de igualdad entre hombre y mujer debe imperar y la perspectiva de que los niños, niñas y adolescentes tienen un mejor desarrollo cuando la crianza se lleva a cabo de manera conjunta y responsable por los padres.

Terminé de ver *Kramer vs Kramer* sin encontrar el juicio crítico, objetivo, frío, pero me encontré conmovida por las emociones, sentimientos, familias y relaciones reales y humanas, que se observan día a día en nuestras familias.



¹ Monedero, Juan Carlos, *Curso urgente de política para gente decente*, Planeta, España, 2013.



REFORMAS EN MATERIA DE PROPIEDAD INDUSTRIAL

Mtro. Felipe Alberto Flores Casanova

Licenciado en Derecho por la Universidad Interamericana para el Desarrollo y maestro en Derecho Fiscal y Administrativo por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Cuenta con certificación en propiedad intelectual por la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual (OMPI); actualmente presta sus servicios y da cátedra en esta rama.

El primero de julio de 2020 se publicó en el Diario Oficial de la Federación el decreto por el que se expidió la Ley Federal de Protección a la Propiedad Industrial (nueva ley) derogando la Ley de Propiedad Industrial publicada, el 27 de junio de 1991, esto gracias a los estándares más altos en materia de propiedad intelectual que busca el T-MEC, así como a la obligación de las partes a ratificar o acceder a los siguientes tratados internacionales relacionados con la Propiedad Industrial: el Protocolo de Madrid, el Tratado de Budapest, el Convenio de la UPOV de 1991, el Arreglo de la Haya y el Convenio de Bruselas.

Es relevante determinar que los cambios no fueron radicales, lo que busca la reforma es alinear la legislación norteamericana, canadiense y mexicana en un solo parámetro, en el presente trabajo hablaremos de cuáles fueron los cambios que le dieron vida a esta nueva ley.

CAMBIOS GENERALES

La nueva Ley regulariza la estructura de la Ley anterior, eliminando todos los artículos y capítulos "Bis" derivados de las 17 modificaciones que vivió la Ley de Propiedad Industrial a lo largo de su vida, quedando con 410 artículos y 7 títulos.

ENTRADA EN VIGOR

Es importante destacar que la Ley Federal de Protección a la Propiedad Industrial entra en vigor 90 días hábiles después de su publicación, es decir, el 5 de noviembre de 2020, salvo aquellas que mencionan el artículo 5, fracciones VI, VII, VIII, 393, 394, 396 frac-

ción I, 397, 398 y 400 de la nueva Ley, que son facultades nuevas del Instituto Mexicano de la Propiedad Industrial (en adelante el Instituto) de las que hablaremos en el siguiente apartado; mismas que entrarán en vigor una vez que se lleven a cabo las modificaciones correspondientes a la estructura orgánica del Instituto y, cuente con los recursos presupuestales, financieros, humanos y materiales necesarios, lo cual deberá realizarse a más tardar dentro de un año contado a partir de la entrada en vigor de la nueva Ley.

FACULTADES NUEVAS DEL INSTITUTO MEXICANO DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL

Por lo que se refiere a las nuevas facultades del Instituto Mexicano de la Propiedad Industrial son:

ORGANISMO FISCAL AUTÓNOMO. Es decir, el Instituto tendrá la capacidad:

"VI.- Determinar en cantidad líquida el monto de las multas que imponga y, en su caso, de los respectivos accesorios; requerir su pago y recaudar el crédito fiscal resultante;

VII.- Exigir el pago de los créditos fiscales que no hubiesen sido cubiertos oportunamente a través del procedimiento administrativo de ejecución, en términos del Código Fiscal de la Federación;"¹

Esto significa que el Instituto podrá requerir el pago de las multas y sanciones económicas impuestas por

¹ Ley Federal de Protección a la Propiedad Industrial, 2020.

este, sin la necesidad del auxilio del Sistema de Administración Tributaria (SAT) para su requerimiento o cobro. Con esta nueva reforma lo que se buscó es darle autonomía fiscal al Instituto para llevar a cabo la ejecución del pago de una manera más rápida.

CONDENAR EL PAGO DE DAÑOS Y PERJUICIOS. Antes de la reforma, lo primero que teníamos que hacer era agotar el procedimiento administrativo de infracciones establecido en el título séptimo de la Ley de Propiedad Industrial, una vez agotado y obtenida la resolución la usábamos como documento base de la acción para iniciar un procedimiento de pago de daños y perjuicios en los juzgados civiles federales.

Con esta reforma el legislador le dio la capacidad al Instituto de llevar a cabo la determinación de daños y perjuicios como establece el artículo 5 fracción VIII de la nueva Ley que establece lo siguiente:

“VIII.- Condenar al pago de los daños y perjuicios causados al titular afectado en los procedimientos de declaración administrativa de infracción previstos en las leyes cuya aplicación le corresponde, y cuantificar el monto de la indemnización respectiva”.²

Por lo anterior ya no será necesario acudir a los juzgados civiles federales para el cobro de los daños y perjuicios, el instituto tendrá esa facultad.

SOLICITAR EL AUXILIO DE LA FUERZA PÚBLICA PARA CUMPLIMENTAR SUS DETERMINACIONES. Lo que buscó el legislador con esta nueva facultad del Instituto, fue darle la capacidad de hacerle llegar de fuerza pública federal, estatal o local, así como de cualquier institución civil o armada, para cumplimentar eficaz y prontamente sus determinaciones. Esta facultad la podemos encontrar en el artículo 5, fracción IX de la nueva Ley.

CAMBIOS EN MATERIA DE INVENCIONES

PATENTES DE SEGUNDO USO

La nueva Ley de Protección incorpora las patentes de segundo uso; significan que, si en algún momento se encuentra que algún medicamento se puede utilizar o aprovechar para otro enfoque farmacéutico, el propietario de la patente podrá pedir la protección por otros 20 años.

CLÁUSULA BOLAR

En esta nueva Ley podremos encontrar en el artículo 57 fracción II la famosa cláusula bolar. Esta cláusula permite que antes de que venza una patente, los fabricantes de medicamento genérico vayan preparando todos los estudios y los trámites requeridos para que pueden empezar a industrializar el medicamento, es decir, después de terminar el plazo de protección de la patente estos podrían empezar con su venta. Evitando mayores retrasos en experimentación y registro sanitario, también posibilita a la sociedad en poder obtener de una manera más rápida el medicamento patentado.

CERTIFICADOS COMPLEMENTARIOS

Los artículos 126 a 136 de la nueva Ley contempla una nueva figura en PI el certificado complementario, este certificado es:

“Un título de propiedad industrial que extiende por un máximo de cinco años la protección otorgada a una patente a un ingrediente activo o combinación de ingredientes activos, que forman parte de un producto farmacéutico o fitosanitario, después de que la patente haya caducado, así se compensa el tiempo que transcurre desde que se concede la patente hasta que se obtiene la autorización correspondiente de comercialización”.³

En conclusión, lo que buscan los certificados complementarios es devolver los años que perdió el titular de la patente en su tramitación. Es bien sabido en la industria científica que los tiempos que toma el Instituto para el otorgamiento de las patentes es demasiado extenso y llegan a ser más de 5 años; en otro artículo hablaremos de su tramitación y requerimientos.

MODELOS DE UTILIDAD

La anterior Ley prevé en su artículo 29 que: El registro de los modelos de utilidad tendrá una vigencia de diez años improrrogables, contada a partir de la fecha de presentación de la solicitud y estará sujeto al pago de la tarifa correspondiente⁴.

Sin embargo, el legislador previó aumentar a 15 años su protección mismo que encontraremos en artículo 62 de la nueva ley.

³ OEPM, 2019.

⁴ Ley de Propiedad Industrial, 2010.

CUESTIONES DE NULIDAD

ACCIONES DE NULIDAD, CADUCIDAD E INFRACCIONES.

No obstante, uno de los cambios importantes de la nueva ley es que se puede solicitar una nulidad parcial de una patente, modelo de utilidad, diseño industrial, marcas y avisos comerciales. En los dos últimos producirá efectos de forma retroactiva al momento de su otorgamiento, es de suma importancia establecer que esta nueva Ley prevé artículos específicos que establecen la nulidad de patentes, modelos de utilidad, diseños industriales, etc.

PLAZO PARA SOLICITAR NULIDAD DE PANTES

En la anterior Ley se preveía un plazo de 5 años, en esta ley se deja abierto que en cualquier momento se puede solicitar la nulidad parcial o total de la patente siempre y cuando esté vigente.

MARCAS

Desde el 5 de noviembre de 2020, en una solicitud y renovación de marca, se tendrá que declarar que los productos o servicios están “libres de engaño o mala fe”; esto de acuerdo con el artículo 178 párrafo II de la nueva Ley. Lo que quiso el legislador es que, si en algún solicitante está violando alguna legislación aplicable a algún producto, esta marca podrá darse por nulificada.

VIGENCIA

En materia de marcas se cambió el tiempo en el que se prevé la vigencia de una marca, anteriormente el artículo 95 de la anterior Ley establecía:

“Artículo 95.- El registro de marca tendrá una vigencia de diez años contados a partir de la fecha de presentación de la solicitud y podrá renovarse por períodos de la misma duración.”

Ahora la ley provee:

“Artículo 178.- El registro de marca tendrá una vigencia de diez años contados a partir de la fecha de su otorgamiento y podrá renovarse por períodos de la misma duración.”

Este cambio prevé que la vigencia a partir del 5 de noviembre será desde la fecha de su otorgamiento, anteriormente la vigencia de la marca era desde la presentación de la solicitud.

DECLARACIÓN DE USO

Otro de los cambios importantes en esta nueva Ley es la declaración de uso, la cual se tendrá que presentar bajo dos supuestos: 1) Al tercer aniversario de su registro y 2) En su renovación. Esta figura es una declaración bajo protesta de decir verdad del uso real y efectivo de la marca, en caso de no declararse el registro caducará de pleno derecho sin que se requiera de declaración por parte del Instituto. Es importante destacar que todos aquellos registros concedidos después del 10 de agosto de 2018 deberán de presentar su declaración de uso al tercer aniversario de su registro.

CADUCIDAD

Aunado a lo anterior en caso de que el titular de la marca no presente su declaración de uso, esta caducará por pleno derecho con fundamento en el artículo 233 párrafo 5 de la nueva Ley.

También como lo establecimos anteriormente esta Ley prevé una caducidad parcial cuando no se acreditan el uso de la marca, es decir, cuando no se acredita todos los bienes o servicios por los cuales se registró la marca en el Instituto, procederá a una caducidad parcial por esos servicios o bienes que no se acreditaron.

En resumen, existen más cambios relevantes en el proceso de litigio, en este artículo me enfoqué en aquellos cambios que pueden afectar a un corporativo, en el siguiente artículo hablaré de las novedades procesales. En mi opinión, existieron buenas intenciones de los legisladores al momento de crear la nueva Ley. La exposición de motivos planteaba una ley con una trascendencia importante, pero al discutir y aprobar con prisas por el T-MEC dejó fuera a muchos expertos en esta rama creando normas confusas que serán criticadas ellos.



Doctorado **EN DERECHO**

RVOE 2013002

Campus CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

CUEJ Baja California

(664) 200 2770
(664) 684 2303

CUEJ Veracruz

229 3753 434
229 3752 431



CUEJ
CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURÍDICOS
VERACRUZ



CUEJ
CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURÍDICOS
PLANTEL BAJA CALIFORNIA

www.cuej.edu.mx • www.tradelawcollege.edu.mx

10 AÑOS DE PRESTIGIO DEL CENTRO UNIVERSITARIO DE ESTUDIOS JURÍDICOS

“CUNA DE GRANDES JURISTAS MEXICANOS, UNA HISTORIA Y UNA FAMILIA A LA QUE TE INVITAMOS A FORMAR PARTE...”



Mtro. César Omar Correa Alcalá

Catedrático de la UNAM y del CUEJ, con doctorado honoris causa por la última Institución. Especialista en aduanas y comercio exterior. Autor de diversas obras y artículos. Ex administrador de la Administración General de Aduanas. Director de la maestría en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior del CUEJ.

El Centro Universitario de Estudios Jurídicos se encuentra ubicado en Av. Municipio Libre, número 103, colonia Portales, alcaldía Benito Juárez, CP. 03300, CDMX. Nació de una visión y una fuerte convicción familiar de formar a los más grandes juristas de México en la ciencia del Derecho. Dicha semilla fue sembrada por el padre de familia Gabriel Cisneros Gómez, un excelente abogado, pero más aún, un gran humanista preocupado por la formación educativa de los niños y jóvenes de México, quien anhelaba que éstos tuvieran una formación holística e integral basada en la filosofía, el Derecho y la oratoria como herramientas poderosísimas para la transformación social, la justicia y la equidad, por las cuales luchó toda su vida como abogado postulante en materia agraria. Sus amaneceres y aconteceres por el campo y la vida rural lo llevaron a crear La Cabaña, una escuela rural en Santa Rita Tlahuapan, estado de Puebla, donde de manera totalmente gratuita se impartían cursos para toda la comunidad, siendo esta la idea y la filosofía que sirvió de base para crear una escuela que impartiera estudios superiores de manera formal.

De esta manera en el año 2011 la familia Cisneros García, logró materializar la idea de fundar el Centro Universitario de Estudios Jurídicos (CUEJ), bajo un modelo educativo basado en principios y valores para formar a grandes juristas. Fue el liderazgo y experiencia del actual rector Dr. Juan Rabindrana Cisneros García, quien como abogado postulante por más de

20 años y como catedrático en la Facultad de Derecho de la UNAM, logró reunir en sus aulas a los más diversos y destacados juristas, que contaran con amplia formación como catedráticos, postulantes e investigadores en la ciencia del Derecho, quienes indiscutiblemente lograron ser los más idóneos para hacer del CUEJ la cuna de futuros juristas en México.

Diez años han transcurrido de grandes logros y éxitos acumulados por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos (CUEJ) desde su fundación y, quienes lo hemos visto nacer, crecer y desarrollarse, podemos sentir y constatar con gran emoción y orgullo que es un excelente y verdadero Centro Universitario de la enseñanza del Derecho en México, pues los cimientos y los pilares que soportan esta gran institución de enseñanza están basados en el amor al estudio, la formación integral del Derecho, el humanismo, los valores y al trabajo en equipo, todo ello se puede sintetizar con su lema que reza: “Lo que hacemos juntos es lo que nos distingue” y, efectivamente esa distinción se ha logrado materializar como resultado de la suma de sueños, valores, esfuerzos, convicciones, talentos, estudio y dedicación de todos sus alumnos, maestro, directivos y personal administrativo, quienes han podido crear un ambiente cálido, de apoyo, ayuda y colaboración que hacen del CUEJ no sólo un excelente centro de la enseñanza del Derecho, sino una gran familia que sabe escuchar, comprender, entender y guiar a cada uno de los miembros que la conforman.

Hoy por hoy, el CUEJ cuenta con un gran prestigio a nivel nacional debido a su liderazgo en el desarrollo, investigación y exposición en los diferentes medios de comunicación de temas jurídicos de vanguardia nacional y de frontera, a ello se suma el reconocimiento de sus catedráticos quienes en su mayoría tienen altos grados académicos, además de contar con obras jurídicas de reconocido prestigio.

Algo que ha fortalecido el reconocimiento y liderazgo en la ciencia del Derecho del CUEJ se encuentra en sus planes de estudios, los cuales han sido diseñados y elaborados cuidadosamente por especialistas en la materia para estar acordes con las necesidades y transformaciones que ha sufrido el Derecho en los últimos años, ello con el objetivo de poder ofrecer a sus alumnos la mejor y más completa especialización tanto en aspectos teóricos como prácticos del Derecho, contando así con un importante abanico de especialidades para su formación profesional como lo son la licenciatura en Derecho; maestría en Derecho fiscal y administrativo, maestría en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior, maestría en Derecho constitucional, maestría en sistema acusatorio y juicios penales orales, maestría en Derecho civil y familiar, doctorado en Derecho y doctorado en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior. Todos estos planes de estudio cuentan con RVOE ante la SEP por lo que se garantiza a cada uno de sus alumnos el reconocimiento oficial de sus estudios profesionales concluidos.

La licenciatura, maestrías y doctorados conforman un amplio abanico de posibilidades y oportunidades para que los estudiantes puedan escoger la maestría y grado que mayormente se adapte a sus gustos y necesidades educativas y laborales actuales. El CUEJ cuenta con su propia sala de juicios orales, donde los alumnos y maestros pueden llevar a cabo de manera simulada diversos casos jurídicos para poner en práctica constante los conocimientos adquiridos día con día, logrando formarse como juristas postulantes de primer nivel.

El logro de titulación es muy sencillo para todos los alumnos, debido a que el CUEJ cuenta con un sistema de alto rendimiento que les permite titularse por el alto promedio obtenido en la carrera, lo cual se logra muy fácilmente porque los alumnos siempre cuentan con la tutoría y acompañamiento de sus maestros para poder resolver aquellas inquietudes o dudas que se les presenten a lo largo de toda su carrera profesional. También existe la opción de poder titularse por realización de trabajo de tesis, para lo cual podrán contar con un asesor que les ayude desde el inicio y hasta el final de la misma, concluyendo así con éxito y logrando su titulación de forma inmediata.

Para lograr una formación más integral de los futuros juristas de México, el CUEJ continuamente impulsa a sus alumnos y profesores a realizar investigación en temas actuales y de frontera, los cuales son publicados en la *Revista CUEJ*, publicada trimestralmente. De igual forma apoya a sus maestros para la publicación en libro de sus muy diversas investigaciones en la ciencia del Derecho y otras áreas de interés, dando así también la posibilidad de formar abogados investigadores en las diversas ramas del Derecho y logrando fortalecer la innovación en la enseñanza del mismo.

A lo largo de los años el CUEJ se ha preocupado por tener espacios adecuados y dignos para sus alumnos en los cuales puedan formarse, así que cuentan con aulas modernas adaptadas tecnológicamente para cumplir cualquier actividad pedagógica o didáctica de sus maestros y alumnos, además de contar con el auditorio Gabriel Cisneros Gómez, donde de manera permanente se realizan cursos y diplomados de manera gratuita para todos sus alumnos, pudiendo obtener por cada uno de ellos su reconocimiento respectivo. Vale la pena comentar que actualmente y debido a la pandemia que estamos viviendo, el CUEJ proporciona estos cursos y diplomados en su plataforma digital.

El CUEJ ha logrado ser una universidad de vanguardia en la ciencia del Derecho y también ha preparado a sus maestros desde hace varios años para impartir

clases presenciales a distancia, por lo que se encuentran totalmente capacitados y adaptados a los cambios que ha traído consigo la pandemia, permitiendo que sus alumnos puedan continuar recibiendo su formación profesional con una muy alta calidad académica en cualquier parte del país donde ellos se encuentren.

De esta forma el CUEJ te invita a que seas parte de su historia y de la familia de grandes juristas mexicanos, garantizándote una formación sólida, innovadora, con valores y una filosofía que te garantiza éxito en el desarrollo de tu vida profesional y personal.

“ La Educación es el mayor acto de amor que tiene el ser humano con sus semejantes, pues el maestro con convicción, pasión y desinterés coloca a su alumno en un verdadero elevador social que le da amplias posibilidades y oportunidades para el desarrollo de su vida profesional y personal, pero más aún le permite alcanzar la felicidad deseada ”

“Lo que hacemos juntos es lo que nos distingue”



CUEJ
**CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURIDICOS**

LA FIGURA DE LA ADUANA EN EL IMPERIO MEXICA, A 500 AÑOS DE LA CONQUISTA

Lic. David García Escobar

Licenciado en ciencias aduanales y comercio exterior por el Colegio Holandés, Bachiller en filosofía por el Seminario de Ecatepec, maestrando en Derecho aduanero y Derecho del comercio exterior por el CUEJ. Profesor universitario en la Escuela Bancaria y Comercial, socio del Instituto Mexicano de Ejecutivos de Comercio Exterior (IMECE) y director general de proyectos Xolotl, S.A. de C.V. Destacan más de 14 años de experiencia en operación aduanera en empresas trasnacionales de importaciones a gran escala por los distintos tráficos.



En el presente artículo se hace un breve análisis de lo que podemos considerar una figura primitiva de la aduana en México, el funcionario encargado de estas labores, las tareas que éste desempeñaba y a la forma en que llevaba los controles de las mercancías que ingresaban o salían del territorio del Imperio mexica en la primera mitad del siglo XV.

Este año 2021 estamos conmemorando los 500 años de la caída de Tenochtitlán a cargo del ejército integrado por españoles e indígenas, encabezados por Hernán Cortés, dando fin así a un período en la historia de México e iniciando con una etapa que trajo consigo nuevas personas, costumbres, religión, conocimientos, entre otros aspectos de vital importancia que conforman la idiosincrasia del mexicano contemporáneo.

Un aspecto interesante que a la fecha sigue siendo causa de discusión deriva del postulado donde históricamente se ha dicho que los extranjeros procedentes del Viejo Mundo trajeron el conocimiento a los nativos de las tierras recién conquistadas, siendo que se tienen vestigios que datan del año 1,200 a.C., donde ha quedado de manifiesto que las civilizaciones precolumbinas estaban bien organizadas, tenían formas de gobierno y estructuras sociales definidas, educación, religión, conocimientos científicos y tecnológicos, así como un sistema económico que permitía solventar las necesidades de las grandes ciudades. Precisamente relacionado con el sistema económico del Imperio mexica es que resulta interesante hacer una breve remembranza de lo que podemos considerar como la figura de la aduana para este Imperio tan importante en la zona de Mesoamérica.

En aquellos años había una intensa actividad comercial entre los pueblos mesoamericanos. Tenía, además del trueque, sistemas de valor y medida que se empleaban para el intercambio de mercancías. Tal y como ahora utilizamos los billetes, monedas, cheques y pagos electrónicos, en aquel entonces se usaban pequeños carrizos rellenos de polvo de oro, plumas de aves preciosas y semillas de una cierta especie de cacao, los cuales eran reconocidos y aceptados en toda Mesoamérica. Los tianguis o plazas de mercado estaban sujetos a reglamentos estrictos cuyo cumplimiento era vigilado por inspectores especiales. Las culturas dominantes exigían a los pueblos sojuzgados el pago de tributos e imponían una organización de comercio a grandes distancias.

Es bien sabido que los primeros aztecas (el nombre proviene de una palabra náhuatl que significa “gente de Aztlán”) llegaron al centro de lo que hoy es México en el año de 1321. A pesar de ser un pueblo de origen guerrero, tuvieron que someterse al poder de los pueblos que ya habitaban el Valle del Anáhuac durante muchos años, hasta que se fueron fortaleciendo en número de habitantes y en presencia en la zona central, para crear así lo que conocemos como el Imperio mexica, desplazando y conquistando a los pueblos previamente establecidos en torno al extinto Lago de Texcoco.

La expansión del Imperio mexica abarcó todo lo que hoy conocemos como el Valle de México, imponiendo su control hacia ciudades-Estado ubicadas en los actuales Estado de México, Morelos, Veracruz, Guerrero, Puebla, Oaxaca, Hidalgo, la costa de Chiapas y parte de Guatemala. El avance en las tierras conquis-

tadas a lo largo de los 300 años que duró el Imperio implicaba generar políticas de control tanto en los aspectos militares, políticos y sobre todo económicos. La enorme riqueza que se podía encontrar dentro del Imperio iba desde piedras preciosas como el jade y la obsidiana, metales como el oro, animales, aves, maderas, productos agrícolas y una diversidad de artículos procedentes de las zonas costeras tanto del Golfo como del Pacífico.

En el año 1426 se conformó la “Triple Alianza” (Excan Tlahtolloyan) siendo esta la última confederación de estados indígenas ubicados en el Valle de México, conformada por México-Tenochtitlan, Texcoco y Tlacopan. Además de la finalidad militar que tenía esta Alianza, dicha conformación tenía una función esencialmente económica la cual pretendía la repartición o distribución de los tributos obtenidos de otros pueblos, que en el caso de esta Alianza correspondían tres sextas partes para Tenochtitlan, dos sextas partes para Texcoco y una sexta parte para Tlacopan.

En las sociedades Mesoamericanas la tributación consistía en la entrega obligatoria de bienes o servicios por una entidad política dominada a una entidad políticamente dominante. Generalmente se lograba esta imposición de pago de bienes o servicios a través del sometimiento militar o la alianza matrimonial. De la Triple Alianza, se sabe que controlaba militar y económicamente una vasta región del territorio mexicano a través del sistema tributario. Esto era un beneficio de su élite gobernante que se diferenciaba de la gente común por medio de la acumulación de bienes de prestigio obtenidos por medio del tributo. Sin embargo, en los palacios de los gobernantes se almacenaban también los productos para su repartición entre el pueblo, algo similar a lo que se hace en la actualidad respecto al hecho de destinar parte de lo recaudado en beneficio de las satisfacciones de la sociedad, cumpliendo con la función del Estado.

Más que un sometimiento militar, la Triple Alianza imponía una subordinación económica. Entre las mercancías que se consideraban objeto de supervisión en su tránsito dentro y fuera del Imperio se encontraban materias primas, productos comunes o alimentos básicos como el maíz, frijoles, chiles, calabazas; hasta bienes lujosos que requerían de especialistas artesanales para ser trabajados o, bienes regionales o exóticos que solamente se obtenían en ciertas partes del territorio, como por

ejemplo los procedentes de las zonas costeras o de las montañas.

Los bienes eran transportados vía marítima, fluvial o por medio de cargadores (Tamemes), lo que podemos considerar como una logística primitiva que propiciaba el correcto abastecimiento y de las mercancías durante la era pre-colonial. A manera que el Imperio iba creciendo, todo el mecanismo de recolección, transporte y almacenamiento de tributos requirió de un grupo especial de funcionarios, cobradores, administradores y custodios quienes propiciaban una mayor organización y eficiencia en las labores propias del comercio.

Como era de suponerse, el aspecto económico dentro de la Triple Alianza era fundamental en virtud de que, de esta manera, se resguardaban y asignaban los recursos necesarios para la guerra y la subsistencia de los Estados indígenas integrantes de la Alianza, razón por la cual se tuvo a bien el tener una figura importante encargada del control y administración de los tributos y de las mercancías que transitaban dentro del imperio en expansión. De esta manera, es como aparece un “funcionario aduanero” que se encargaría de controlar y administrar el ingreso de mercancías al Imperio. Este funcionario era conocido como el Calpixque (del Náhuatl: Calli – casa; y Pixqui – guardián). Esto es, el Calpixque era el guardián de la casa, o sea del Imperio, lo que de acuerdo con sus funciones era una similitud de lo que hoy conocemos como los funcionarios aduaneros, quienes son los guardianes de su país a través de las aduanas.

EL CALPIXQUE CUMPLÍA LAS SIGUIENTES FUNCIONES:

- Misión fiscal: Se encargaba de llevar a cabo el cobro de los tributos además de que tabulaba el valor de los artículos que ingresaban al Imperio con la finalidad de mantener un registro de la riqueza que se acumulaba en beneficio del Tlatoani.
- Misión económica: Proponía la forma de llevar a cabo la distribución de los tributos obtenidos entre la sociedad con la finalidad de que fuera un beneficio equitativo para toda la población.
- Misión de vigilancia: Controlaba el ingreso y egreso de mercancías del Imperio, manteniendo

siempre especial cuidado sobre las piedras preciosas, los alimentos, plumajes y animales.

Para un correcto desempeño de sus funciones, el Calpixque tenía la tarea de llevar el registro de los bienes que ingresaban o egresaban al Imperio. Este registro era detallado y se dividía en provincias, la cantidad o el peso del bien y el lugar de origen de su producción o recolección. Uno de los ejemplos más claros que aún se conservan y que son muestra fehaciente de la forma en que se llevaban los registros de los Calpixques, los encontramos en el Códice Mendocino o la Matrícula de Tributos, que consisten en documentos pictográficos de inicios de la Colonia, pero elaboradas en la tradición de los escribanos indígenas (Tlacuilos).

Una parte de los bienes recaudados se guardaban para ser distribuidos entre la población. Los alimentos básicos que se conservaban para su repartición en tiempos de hambruna o para abastecer las expediciones militares, ya que el Tlatoani tenía la obligación moral de alimentar al pueblo. Con el excedente económico, el Tlatoani se encargaba de cubrir los gastos públicos, así como todos los servicios administrativos.

Para llevar a cabo la cuantificación de los productos se usaba el sistema vigesimal, donde el signo de la bandera (pantli) representaba el símbolo de 20. Veinte unidades de 20 o 400 piezas de cualquier producto, se simbolizaba con un trocito de pelo (tzonzli), mientras su multiplicación por 20, es decir, 8000 unidades, era representado por una bolsita (xiquipilli). Esta forma de representar la mercancía tuvo continuidad durante los inicios de la época colonial.

En la lámina 6 de la Matrícula de Tributos (documento de principios del siglo XVI), se encuentra la lista de artículos que la provincia de Cuauhnáhuac (la actual Cuernavaca) envió a la Triple Alianza. Podríamos entender que esta lámina 6 es un vestigio de lo que actualmente conocemos como un manifiesto de carga donde se reporta a detalle el contenido de un embarque de procedencia extraterritorial. Los artículos que se señalan en esta lámina 6 son:

“ 400 mantas de color rojo como tuna; 400 mantas con cenefa, a dos colores; 400 colchas o cubiertas; 800 mantas de algodón; 400 pañetes o bragas; 200 camisas de mujer y 200 faldellines; 1200 mantas comunes; las siguientes vestiduras militares y sus rodelas: 2 piezas con insignias preciosas (de seres míticos), 20 piezas con diseño de jaguar, 20 piezas de gorro cónico, 20 piezas con diseño de coyote, 20 piezas con diseño de mariposa; una cantidad de maíz, frijol y chía: ocho mil hojas de papel amate cada ochenta días; dos mil jicaras cada ochenta días. De cada producto se indicaba la cantidad, el material, el color o el diseño, etcétera.”

En conclusión, podemos comprender que muchas de las funciones y tareas que se ejecutaban hace más de 500 años en materia comercial eran muy similares a las que desempeñan las aduanas en el siglo XXI. Sobre todo, por el papel de fiscalizar, controlar y registrar las mercancías que se comercializan en el ámbito internacional. Además, desde las culturas prehispánicas se conocía la importancia del correcto transporte de los bienes, así como su almacenaje y distribución por los medios indicados con la finalidad de su permanencia con el menor de los daños posibles evitando el menoscabo del valor de las mercancías.



1 Castillo Farreras, Víctor M., *Matrícula de Tributos*. Nuevos Estudios, Secretaría de Hacienda y Crédito Público, México, 1991, *passim*.



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

RVOE 20150103

Campus CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

CUEJ Baja California

(664) 200 2770
(664) 684 2303

CUEJ Veracruz

229 3753 434
229 3752 431

CUEJ
CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURÍDICOS
VERACRUZ

CUEJ
CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURÍDICOS
PLANTEL BAJA CALIFORNIA

www.ecex.edu.mx

www.cuej.edu.mx

www.tradelawcollege.edu.mx

EXPERTIS, LOGÍSTICA Y TRADE COMPLIANCE CONTRA EL PAMA

Lic. Javier Reyes Ortiz

Licenciado en comercio y negocios internacionales. Actualmente cursando la maestría en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior en el CUEJ. Socio del despacho Poliedro empresarial S.C.

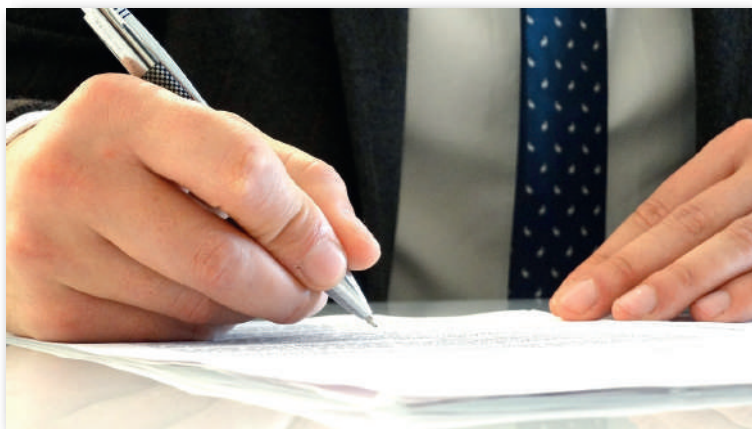


El comercio internacional es una de las actividades más importantes que practican los países interesados en el comercio de la compra y venta de mercancías internacionales. Esto ha motivado a que las empresas de esos países se esfuercen en la producción de productos de calidad para poder ser más competitivos en los mercados internacionales. Para asegurar el éxito en esta operación tan importante, la han blindado con una excelente logística internacional y todos sus procesos normativos los han asegurado con la práctica del *Trade Compliance*. Por lo cual la Organización Mundial del Comercio (OMC) promovió la facilitación aduanera en todos los países agremiados, con el fin de que los productos internacionales que sean importados o exportados, fundamentándose en la certeza jurídica que el país de destino les brinde, en caso de que por algún error aduanero y dependiendo del tipo de error, los productos no se detengan o en el peor de los casos que no sean embargados.

Por lo cual el objetivo de este artículo es mostrar cómo surgen los errores más comunes que se cometen en una cadena de valor y que en la mayoría de las veces, terminan en un embargo de mercancías. Echando a perder no solo el proceso logístico y aduanero de un embarque, sino toda la temporada comercial de la empresa (10 de mayo, 15 de septiembre, Navidad, Día de Reyes, etc.). En contraparte con lo anterior, es importante mostrar que, con el expertis, la logística y el *Trade Compliance*, en la cadena de valor podemos lograr que las mercancías lleguen a su destino en el tiempo óptimo y con el menor costo posible. Desde luego sin PAMAs, asegurando así el éxito de la temporada comercial de la empresa, así como su economía y su seguridad jurídica.

Los problemas más fuertes en la aduana, como puede ser el embargo de las mercancías, en la mayoría de las ocasiones surgen de errores simples, que se generan en algún punto de la cadena de valor. Como un ejemplo mostraré un caso real que inició con un error simple y terminó en un error muy grande y costoso. Por lo regular en todos los embarques, el director de ventas o el de producción, presionan mucho por el despacho del embarque, argumentando que la producción está a punto de parar y que no se le va a entregar a tiempo el pedido al cliente. Así que la gerencia de tráfico internacional se concentra solamente en que el agente aduanal proceda con el despacho del embarque, **descuidando la declaración correcta de los documentos legales que participarán en el despacho.** Por lo cual después del pago del pedido, nos pueden suceder los siguientes eventos:

Al modular el pedimento, el semáforo indica que hay **reconocimiento aduanero**. Durante el reconocimiento las autoridades aduaneras le indican al agente aduanal que, de acuerdo con la fracción **VII del artículo 151 de la Ley Aduanera, se está subvaluando la mercancía**. Así que, para desestimar esta aseveración de las autoridades aduaneras, el importador entrega su escrito de **pruebas y alegatos, dentro del término de los 10 días. En un plazo de 4 meses** las autoridades aduaneras le contestan, rechazando las pruebas ofrecidas. Por lo cual el importador procede a utilizar el recurso de revocación. Pero, al paso de los 4 meses, la resolución de las autoridades aduaneras le informa que sus argumentos no tienen fundamentación legal.



La respuesta de las autoridades obliga al importador a que promueva el **juicio contencioso**, en el cual, en un término de 6 meses o más, el Tribunal Federal de Justicia Administrativa, resuelve que la resolución es adversa, lo que durará por lo menos otros 2 meses aproximadamente.

Después de 1 año y medio aproximadamente, de estar en conflicto con las autoridades aduaneras, el desembolso de pago de abogados, multas, recargos, demoras y almacenajes en la aduana y, en el caso que ganemos el juicio de amparo, tendremos una mercancía obsoleta. Después de esta serie de problemas, nos preguntamos **¿cuál fue el error que cometimos? ¿Por qué estamos en este problema?**

El producto de compra eran cascos para niños, los cuales incluían: 2 rodilleras, 2 coderas y 2 muñequeras. En la cotización del proveedor, en la orden de compra del comprador, en lista de empaque del proveedor, en el *bill of lading* del *forwarder*, en la factura del proveedor y en el pedimento que pago el agente aduanal, se declaró: **combo de cascos para niño, porque combo significa juego**. Y en el apéndice 7 del pedimento, el casco se declaró como juego, por que consta de 1 casco, 2 rodilleras, 2 coderas y 2 muñequeras, que dan 7 piezas.

Motivo por lo cual la aduana lo tomó como 7 cascos. En lugar de un casco con 6 accesorios. Y por consiguiente lo clasificó como una subvaluación de mercancías.

Solución: si en todos los documentos mencionados se hubiera declarado: un casco con, 2 coderas, 2 rodilleras y 2 muñequeras y a cada uno se le hubiera puesto su precio unitario no se hubiera tenido este problema. Así de simple.

En los negocios internacionales la capacidad de reacción del vendedor ante un contrato firmado con el cliente es muy importante. Un elemento de competitividad es la logística del servicio, pero el cumplimiento de la normatividad, lo que conocemos como el *Trade Compliance* es aún más importante.

El primer factor es **EL PROCESO LOGÍSTICO** que nos permitirá mover el embarque de origen hasta ponerlo en un tiempo óptimo en las manos del cliente.

El segundo factor, que es el **Trade Compliance** el cual es el cumplimiento de la normatividad tanto aduanera como la empresarial.

El tercer factor es el expertis, que viene siendo la experiencia en el proceso de importación y el conocimiento de la legislación mexicana que debe de tener el gerente de tráfico internacional.

Los primeros dos factores; la logística y el *Trade Compliance*, utilizados adecuadamente por su expertis, garantizarán que los actores logísticos que mencionaremos en las siguientes líneas, realicen con calidad su trabajo para evitar que el procedimiento logístico aduanero se detenga por un PAMA.

La combinación de estos tres conceptos los podemos ver en esta cadena de valor.

Compras, que es donde se origina la negociación y por consiguiente la orden de compra, la cual no debe llevar ningún error, para evitar que se trasmita a otros documentos o incluso en las mercancías. La aseguradora, quien se encargará de asegurar la mercancía, desde el puerto de salida hasta el punto de venta de las mercancías. El proveedor, quien debe de enviar y describir la mercancía tal y como se le requiere en la orden de compra. El *forwarder* quien se encargará de transportar las mercancías, de origen a destino, monitoreando e informando en todo momento, el punto de ubicación donde se encuentren. El agente aduanal quien se encargará de importarlas, las fundamentará con la documentación legal correcta para evitar una infracción o un embargo. La custodia,

quien se encargará de custodiar la mercancía del punto de despacho al almacén de destino y, desde luego, el área de tráfico internacional, quien, con su expertis, en la logística y el trade compliance coordinará toda la operación logística, para evitar los posibles PAMAs que nos pudiéramos encontrar en la aduana durante el despacho de las mercancías:

ORDEN DE COMPRA. Toda operación aduanera, empieza con una orden de compra. De acuerdo con el artículo 81, fracción VII del Reglamento de la Ley Aduanera, es un contrato de compraventa de mercancía internacional. Por lo cual es muy importante que quede bien descrita en las siguientes áreas:

FISCAL: describir el nombre y dirección del vendedor el TAX. I.D. en el caso del comprador, la misma información y su RFC. Es importante el número de orden de compra y fecha.

ADUANAL: la descripción de la naturaleza y las características de la mercancía, para determinar la correcta clasificación arancelaria, así como las regulaciones y restricciones no arancelarias que se deben cumplir, el cálculo del IGI que se debe de pagar.

COMERCIAL: la descripción de las partidas, la cantidad de piezas y sus costos, unitarios y totales, las condiciones de pago, lugar y fecha de entrega, el incoterm negociado, así como la marca comercial.

DESCRIPCIÓN TÉCNICA: describir la composición técnica, química, etc. Anexar una hoja técnica con todas estas características y, esa hoja técnica anexarla en el pedimento como e-document.

CONTRATO. Una operación de compraventa de mercancías internacionales, se deben de llevar a cabo a través de un contrato internacional. Por lo cual las cláusulas más elementales serían las siguientes: el nombre, dirección y datos fiscales del comprador y del vendedor. El objeto del contrato que es la compraventa de las mercancías, la calidad de las mercancías, a través de la descripción técnica y química de sus componentes y, desde luego una muestra física, avalado por la cámara de comercio del país de origen. Las cantidades y valores de las mercancías. Vigencia del contrato. Tiempo de producción de las mercancías. Condiciones de pago (por ejemplo 30 % de anticipo, 50 % contra BL y 20 contra confirmación de la calidad pactada). Lugar de entrega de las mercancías.

Cláusulas de penalización en caso de incumplimiento. Los tribunales y el país donde se llevaría el juicio en caso de controversias. El idioma en el que se redactaría el contrato. Fecha, lugar y firma del contrato. Personas autorizadas para la firma del contrato.

ETIQUETADO DE LAS MERCANCÍAS. Las Normas Oficiales Mexicanas establecen la información comercial que deben contener los productos hechos en México y los de procedencia extranjera. En el caso de los cascos que mencioné como ejemplo, el etiquetado a cumplir es el de la NOM 050, que es la información comercial. Descripción: Un casco de ciclista para niño el cual contiene: dos muñequeras, dos coderas, dos rodilleras. Hecho en China. Marca comercial STRONG. Importado por (...).

LISTA DE EMPAQUE. Con fundamento en el artículo 36 A, inciso a), se debe de anexar la lista de empaque al pedimento como e-document. El cual debe de llevar la siguiente información: razón social, domicilio fiscal y tax, ID del proveedor y del comprador. Número de la factura y fecha. Descripción de la mercancía, características técnicas, modelo y marca, cantidades, peso y volumen. Anexar hoja técnica, describiendo su composición técnica y química.

REVISIÓN EN LA FÁBRICA CHINA. En el proceso de carga del contenedor en la fábrica china, **es importante que la mercancía física que se cargue sea la misma que registre la lista de empaque.** Fotografías de la carga del contenedor. Es importante que el proveedor nos mande por lo menos 15 fotografías. Solicitarle que nos mande fotografías de las etiquetas de la NOM pegadas en los productos. Ya que en un reconocimiento en la aduana mexicana esto nos puede ayudar a proporcionar información precisa y verídica a las autoridades aduaneras para que realicen el reconocimiento o incluso con las fotografías queden satisfechos.

ELABORACION DEL BILL OF LADING Y DE LA FACTURA. El *bill of lading* será elaborado por la naviera aproximadamente 5 días después de que el contenedor haya sido cargado en la fábrica china. Por lo cual se le deben de dar una copia de la lista de empaque al transportista para que la naviera emita este documento con la misma información y se eviten discrepancias entre ambos documentos. La factura será elaborada con base a la información de la lista de empaque. De esta manera contendrá las mismas

cantidades. Es importante que contenga la misma descripción comercial y fiscal que tenga la lista de empaque, así como el número de factura y la fecha.

Documentos legales que participarán en el despacho. El éxito en un despacho aduanero es que los documentos legales que participen en la operación no tengan ningún tipo de error y sobre todo coincidan correctamente entre ellos y, desde luego, con la mercancía física que lleva el contenedor, lo que implica que: la lista de empaque (que fue el primer documento), la carga física del contenedor, el *bill of lading* (que fue el segundo documento) y la factura comercial (que fue el tercer documento en ser elaborado), **todos deben de coincidir con la misma información:** cantidades, descripción, peso y volumen, de esta manera aseguraremos el éxito en el despacho de las mercancías. Incluso en caso de reconocimiento, la información declarada en los documentos sea tan clara que no dé margen para que las autoridades aduaneras argumenten algún error.

Documentando el embarque al agente aduanal. Este es muy importante, porque el contenedor estará a unos 15 días de llegar al puerto y por otro lado tenemos todos los documentos legales que participarán en el despacho aduanero. Por lo cual es el mejor momento para documentar el embarque al agente aduanal a través de un formato, el cual contiene un conjunto de proformas como es la hoja de cálculo, la manifestación de valor y el pedimento y carta de instrucciones del despacho. Así que, capturando la información de la factura, la lista de empaque y el *bill of lading*, el agente aduanal tendrá toda la información que requiere para el despacho, además de los documentos que la respaldan. Algo muy importante es que tendremos nuestro propio pedimento proforma y podremos ver si toda la información que transmitimos este correcta. Desde luego podremos tener un pronóstico de los impuestos que vamos a pagar. Cuando el agente aduanal nos mande su proforma del pedimento y su cotización de impuestos, podremos volver a checar la información que se declarara en el pedimento para, de esta manera, asegurarnos que estaremos declarando lo correcto o bien, detectar en forma oportuna algún error que nos pueda meter en un problema legal, incluso un embargo de las mercancías. Desde luego que también le mandaremos las fotografías que tenemos del etiquetado de las

mercancías con la NOM 050 y fotografías de cuando cargaron el contenedor para poder respaldar la información, en caso de un reconocimiento en el momento del despacho de las mercancías.

El beneficio de aplicar los tres conceptos mencionados en una cadena de valor nos permitirá obtener los siguientes resultados:

Una logística predictable. Implica que, al contar con actores logísticos de calidad, las mercancías llegarán a tiempo para la venta o producción y permitirán que el producto terminado se entregue oportunamente al consumidor.

Una logística económica y dinámica. La cual evitará gastos financieros innecesarios como son: las demoras con las navieras y los almacenajes en la aduana. Además, algo extraordinario, los gastos en la aduana por el despacho de un contenedor de 20' o 40' en menos de 72 horas, será no mayor de 500.00 M.N.

Una logística con inventarios sobre ruedas. La cual evitará el congelamiento de los recursos financieros en inventarios innecesarios. Con el expertis y Trade Compliance, podremos utilizar una logística predictable para la llegada oportuna de los embarques al área de producción y de ventas.

Expertis contra las adversidades. Es cuando un embarque marítimo que ya pasó por todos los módulos mencionados y que finalmente, está en la aduana marítima para despacho, pero se escucha por las noticias que hay grupos sociales que amenazan con obstruir las vías del tren, el expertis del gerente de tráfico debe percibir que la operación logística está en riesgo de no llegar a tiempo a su destino. Por lo cual la opción más viable es moverlo por camión, con custodia. Desde luego que esto va a incrementar el costo. Pero será un mayor costo esperar a que se solucionen los problemas sociales, considerado que cada día de demoras es de 250 USD. Hay empresas que hasta 60 días se han tardado en que les liberen sus embarques en este tipo de situaciones, los cuales son muy frecuentes. Como ejemplo el 1º de diciembre del 2020, liberaron las vías del tren en el estado de Michoacán, después de 2 meses de conflictos sociales y negociaciones.

LA COPROPIEDAD COMO ESTRATEGIA FISCAL

Mtro. Alfredo Jesús Vargas Cid del Prado

L.C. y E.F. por la Facultad de Contaduría y Administración (UNAM). Maestro en Derecho fiscal y administrativo egresado del CUEJ.



En nuestro derecho vigente contamos con una figura jurídica más común de lo que se piensa y desaprovechada para efectos fiscales. El correcto tratamiento de la copropiedad permite disminuir la carga fiscal e incluso, agrupar a contribuyentes que desarrollen sus actividades de manera colectiva disminuyendo sus costos de operación comparados con la constitución de una sociedad.

ASPECTO JURÍDICO

Atendiendo a lo establecido en el Código Civil para el D.F., encontramos que existe copropiedad cuando una cosa o un derecho pertenece pro indiviso a varias personas. Es decir cada integrante cuenta con un dominio legal de uso, goce y disposición sobre una cosa o derecho que por su naturaleza no puede dividirse para su reparto.

Jurídicamente no es posible hablar de la existencia de un “contrato de copropiedad”, debido a que en realidad la copropiedad es un derecho real que emana de un acto jurídico que, generalmente, origina la traslación de dominio de un bien. Como ejemplos encontramos a los herederos que reciben un inmueble, a los hijos que adquirieron de sus padres un terreno vía donación o el matrimonio que uniendo sus ahorros compran la casa de sus sueños.

Identificada la copropiedad y sus integrantes; la administración se basará en acuerdos donde la mayoría

decida, conscientes de que los beneficios y las cargas que se originen para cada copropietario serán en proporción a sus respectivas porciones.

LA COPROPIEDAD LLEGARÁ A SU FIN CUANDO:

- Se dé la división de la cosa.
- La propiedad recaiga en un solo dueño.
- Cuando el bien objeto de la copropiedad se enajene.
- Cuando el bien sea destruido.

ASPECTO FISCAL

En materia fiscal encontramos la oportunidad de tributar como copropiedad en:

- A) La enajenación de bienes.
- B) En el uso y goce temporal de bienes.
- C) Al realizar actividades empresariales

Tomando esta oportunidad es necesario informarlo a la autoridad hacendaria utilizando su portal como se aprecia a continuación:

✖ Actividades económicas

2.- Indica cómo realizas tus actividades y el porcentaje de ingresos que percibes por cada una.

Actividades seleccionadas

Descripción	Forma en que realizas tu actividad económica	Porcentaje	Borrar
Cobras rentas por el alquiler de casa habitación, oficinas, locales			
Alquiler de Oficinas y locales comerciales	Selecciona opción	0	

Total: 0%

Reiniciar cuestionario Continuar

¿Cómo realizas tu actividad económica?

Da clic en el recuadro para seleccionar una forma en que realizas tu actividad económica, puedes seleccionar más de una opción.

La realizo	Seleccionar
Por cuenta propia	<input type="checkbox"/>
Como representado de copropiedad que pagará por cuenta propia	<input type="checkbox"/>
A través de un fideicomiso	<input type="checkbox"/>
Como representante de copropiedad	<input type="checkbox"/>
Como representado de copropiedad que cumplirá a través de representante	<input checked="" type="checkbox"/>

Cancelar Listo

1. Datos de representante legal Paso 2. Cuestionario

✖ Relaciones

3.- Establece las siguientes relaciones

Instrucciones: Ahora establezcamos las siguientes relaciones

Arrendamiento. Si conoces el RFC del representante de la copropiedad o sociedad conyugal de la cual eres representado captúralo en el recuadro, de lo contrario selecciona Continuar.

Captura de datos

Representante

RFC:

Registrar

Datos capturados

RFC	Relación	Borrar
No existen registros		

Para capturar otro representado, indica el RFC y da clic en Registrar.

Regresar Reiniciar cuestionario Continuar

Se informará el número de copropietarios, la proporción que le corresponde a cada uno y los datos fiscales de representados y representante. En efecto, atendiendo a lo establecido en la Ley del Impuesto Sobre la Renta y la Ley del Impuesto al Valor Agregado la copropiedad deberá asignar un representante común.

Será dicho representante quien asuma las principales obligaciones fiscales por cuenta de los copropietarios como llevar el control de la contabilidad, expedir los comprobantes fiscales, recabar la documentación que determinen las disposiciones fiscales y cumplir con el pago de retenciones y pago de impuestos.

Es precisamente en el pago de impuestos, refiriéndonos al ISR, donde los contribuyentes tienen dos opciones para determinar la cantidad a cargo:

- 1) Que el representante común acumule la totalidad de los ingresos.
- 2) Que cada copropietario acumule el ingreso obtenido en la parte proporcional que le corresponda el bien.

Tomando en cuenta estos dos caminos y atendiendo a lo establecido en el artículo 6 del Código Fiscal de la Federación, los copropietarios tienen la posibilidad de ubicarse en la situación jurídica más conveniente. Ejemplificando lo anterior tenemos:

Atendiendo a lo establecido en la Ley del Impuesto Sobre la Renta y su Reglamento, los copropietarios con el sólo hecho de elegir la opción de acumular cada uno su parte proporcional, ahorraron casi 4 mil pesos en impuestos.

Cabe destacar que el mismo procedimiento aplica para los ingresos obtenidos por cónyuges con el régimen patrimonial de sociedad conyugal.

En conclusión, la correcta aplicación de la normatividad tributaria en un esquema de copropiedad per se genera beneficios fiscales.

COPROPIETARIOS: 2 PERSONAS

PROPORCION: 50% PARA CADA UNO

INGRESOS POR ARRENDAMIENTO: \$ 100,000.00 PESOS

OPCIÓN "A"		OPCIÓN "B"	
EL REPRESENTANTE COMÚN ACUMULA LA TOTALIDAD DEL INGRESO		CADA COPROPIETARIO ACUMULA SU PARTE PROPORCIONAL	
INGRESO	100,000.00	INGRESO	50,000.00
(-) DEDUCCIÓN	35,000.00	(-) DEDUCCIÓN	17,500.00
(=) BASE	65,000.00	(=) BASE	32,500.00
(-) LIMITE INFERIOR	38,177.70	(-) LIMITE INFERIOR	24,222.32
(=) EXCEDENTE DEL LI	26,822.30	(=) EXCEDENTE DEL LI	8,277.68
(X) TASA	30.00%	(X) TASA	23.52%
(=) IMPUESTO MARGINAL	8,046.69	(=) IMPUESTO MARGINAL	1,946.91
(+) CUOTA FIJA	7,162.74	(+) CUOTA FIJA	3,880.44
(=) ISR DEL MES	<u>15,209.43</u>	(=) ISR DEL MES	<u>5,827.35</u>
		AHORRO EN IMPUESTOS	
		3,554.73	

REVISTA CUEJ

PARA ESPECIALISTAS ENTRE ESPECIALISTA

**"TU PRIMERA
IMPORTACIÓN
MARÍTIMA"**

PÁG. 73

DR. JUAN RABINDRANA CISNEROS GARCÍA
INCONSTITUCIONALIDAD E INADECUACIÓN DE LAS MULTAS
ESTABLECIDAS EN LA LEY ADUANERA

ANÁLISIS JURÍDICO

REVISTA DE INVESTIGACIÓN Y ESTUDIOS JURÍDICOS

CUEJ

M.R.

PARA ESPECIALISTAS, ENTRE ESPECIALISTAS

**TU PRIMERA
IMPORTACIÓN
MARÍTIMA**

LIC. DANIEL SEPÚVEDA VILLAMAR

**LA MEDIACIÓN COMO ALTERNATIVA
PARA LA SOLUCIÓN DEL JUICIO DE
AMPARO**

DR. RAÚL MIGUEL ARRIAGA ESCOBEDO

EL AMPARO ADHESIVO

MTRA. ALMA ISABEL POSADAS MALAGÓN

**EL INCREMENTO DE LA
VIOLENCIA FAMILIAR EN TIEMPOS
DEL COVID-19**

DRA. ROSA ELOISA PINZÓN CABALLERO



**"INCONSTITUCIONALIDAD E
INADECUACIÓN DE LAS MULTAS
ESTABLECIDAS EN LA LEY
ADUANERA"**

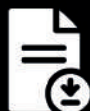
PÁG. 13

"COMPLIANCE PENAL"

PÁG. 80

**"EL AMPARO
ADHESIVO"**

PÁG. 55



**Descarga
disponible**

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

OUTSOURCING. REORDENAR O DESAPARECER LOS SERVICIOS TERCERIZADOS



Dr. Carlos Javier Verduzco Reina

Vicerrector del Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Doctor en Derecho. Profesor por oposición a la cátedra de Derecho Fiscal en la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México. Profesor de Derecho fiscal en la Universidad Pontificia de México. Miembro del Claustro de Profesores del Centro de Estudios en Materia de Derecho Fiscal y Administrativo del Tribunal Federal de Justicia Administrativa. Miembro numerario de la Academia Mexicana de Derecho Fiscal. Miembro del Claustro de Doctores de la Facultad de Derecho de la Universidad Nacional Autónoma de México. Miembro de la Asociación Nacional de Doctores en Derecho. Abogado postulante.

México, inmerso como tantos otros países en el fenómeno de la globalización, ha ido implementando diversas medidas en materia económica y fiscal e inclusive, ha acudido a revisar su legislación en campos tan especializados como la seguridad social o las relaciones laborales con el propósito de posicionar a nuestro país en el terreno de la competitividad y eficiencia internacionales, buscando aprovechar las nuevas prácticas que definen el rumbo de las economías modernas, particularmente en aquellos países a los que se les define como economías en desarrollo.

Uno de los temas que con mayor frecuencia han sido objeto de análisis y profundos debates sobre su verdadera aportación al desarrollo de la economía, es la tercerización de servicios especializados, es decir, aplicar a las empresas en desarrollo una política general de externalizar las relaciones laborales a través de la contratación de terceros para realizar tareas que son parte del proceso productivo, tanto dentro como fuera de la empresa beneficiaria de éstos, fenómeno conocido comúnmente como *outsourcing*.

El *outsourcing* -palabra clara y muy expresiva en inglés y sin sinónimo eficiente en español- puede ser

traducido etimológicamente, como de fuente externa y podemos decir que se trata de una forma de organizar el proceso productivo para la obtención de bienes y servicios basada en una técnica de gestión que consiste en contratar con proveedores externos ciertas fases o actividades de la empresa no consideradas competencias básicas de ésta, con independencia de que con anterioridad las hubiera o no desempeñado.¹

La tercerización de servicios a cargo de empresas o prestadores especializados responde a un propósito que podría explicarse como fundamental en la planeación financiera de cualquier empresa: ser eficientes en el manejo de los recursos disponibles y así aprovechar las oportunidades que brinda el mercado para minimizar el impacto de los gastos de operación, frente a la cada vez mayor competitividad y especialización. Por ejemplo. Es claro que no resulta rentable que una empresa dedicada a la fabricación de equipos o materiales para la construcción mantenga un número importante de personas destinadas a calcular los pagos por salarios y prestaciones laborales de sus trabajadores, si puede aprovechar el hecho de que en el mercado existe una empresa de

¹ Rivero Llamas, citado por Hierrezuelo, Ricardo en la obra colectiva *Tratado de Derecho de Trabajo*, t. II vol. I dirigido por Ackerman, Mario E., Rubinzal – Culzoni Editores, Buenos Aires, 2005 p. 237.



servicios especializada que ofrece el cálculo de la nómina a un costo significativamente menor.

Así, la figura del outsourcing responde a la intención natural de mantener control sobre el gasto de operación y procurar competitividad en un mercado cada vez más especializado y, en lucha permanente por ofrecer mejores productos a precios más bajos.² Por ello, en México en el año 2012 el entonces presidente de la República Enrique Peña Nieto promovió una interesante reforma a la Ley Federal del Trabajo que, de manera sucinta y en el tema que nos ocupa en este análisis, estableció que el trabajo en el régimen de subcontratación sería definido en la Ley como el medio a través del cual un patrón denominado contratista ejecuta obras o presta servicios a sus trabajadores bajo su dependencia, a favor de un contratante.³

Sin embargo, también es cierto que la figura del outsourcing ha sido utilizada de manera abusiva e inclusive fraudulenta por algunos y se ha convertido en un medio para burlar, de manera muy rentable desde el punto de vista económico, el pago de contribuciones federales, particularmente en materia de

seguridad social. La razón es muy simple. Al tercerizar un servicio se contrata a una empresa especializada en la prestación de éste. Aun cuando el servicio se presta en favor de quien lo contrata, los trabajadores que materialmente lo realizan no pertenecen a la estructura laboral del beneficiario, sino de la empresa tercerizada siendo ésta la responsable de cubrir el pago de las contribuciones federales que se desprenden de la relación laboral. En tanto dicha estructura responde correctamente a esta obligación intrínseca a su naturaleza laboral, estaríamos frente a una figura que de sobra puede considerarse eficiente y que, además, ofrece opciones y permite la comparación de precios.

No obstante, se han detectado diversas conductas contrarias al espíritu de la norma

cuando se utilizan servicios a cargo de terceros. Entre otras podemos destacar dos muy claras: la primera es que la empresa tercerizada, en vez de hacer frente a su obligación natural como patrón de los trabajadores que contrata para prestar servicios para otra empresa y pagar las contribuciones en materia de seguridad social, subcontrata a su vez a otra empresa a la que encomienda el servicio que previamente le habían contratado y diluye esta responsabilidad, lo que desde luego no es ni remotamente el propósito de la subcontratación. Esta tercerización se desarrolla en cascada y más de una vez se trata de empresas que pertenecen a un mismo grupo. En este supuesto, es importante señalar que los servicios generalmente sí se prestan y sí se pagan. Sin embargo, las contribuciones que derivan de ellos generalmente no llegan a las arcas del gobierno.

La otra forma de abuso detectado a la figura del outsourcing tiene su origen en las empresas que facturan servicios inexistentes (comúnmente conocidas como EFOS⁴) y que ofrecen la expedición de comprobantes fiscales por servicios que no se realizaron, pero que, por estar amparados con un comprobante fiscal legítimamente expedido resultan

² Una de las principales ventajas de la tercerización, se refiere a los gastos por búsqueda y contratación de personal, representan un ahorro significativo para la empresa; bien aplicada, la tercerización puede resultar benéfica, al permitir el ahorro de hasta 50 % en gastos del negocio. Más información en cuanto a los beneficios que representa el encomendar ciertas actividades a empresas especializadas de servicios, puede consultarse en la página oficial de la Secretaría de Economía, a través de inadem.gob.mx.

³ El artículo 15-A al que nos referimos señala: El trabajo en régimen de subcontratación es aquel por medio del cual un patrón denominado contratista ejecuta obras o presta servicios a sus trabajadores bajo su dependencia, a favor de un contratante, persona física o moral la cual fija las tareas del contratista y lo supervisa en el desarrollo de los servicios o a la ejecución de las obras contratadas. (...) Se recomienda la lectura completa del numeral.

⁴ Se conoce comúnmente como EFOS a las empresas que facturan operaciones inexistentes. El artículo 69-B del Código Fiscal de la Federación ha intentado regular esta figura desde el año 2018, buscando limitar ya no los comprobantes fiscales apócrifos, sino tratando de fijar la llamada "prueba de materialidad" de las operaciones comerciales que se consignan en dichos documentos digitales. A partir de la digitalización de los comprobantes fiscales, ya no estamos frente a la figura de los comprobantes apócrifos, sino frente al hecho de operaciones inexistentes.

documentos aptos para deducir para efectos del impuesto sobre la renta y acreditar para efectos del impuesto al valor agregado, los conceptos que dichos comprobantes amparan.

El daño económico que ocasionan estas empresas “factureras” al fisco federal, es fuerte y cuantioso. Una muestra. El pasado mes de junio la jefa del Servicio de Administración Tributaria anunció que el gobierno federal había presentado un primer paquete de denuncias en contra de 43 empresas que fueron detectadas como probables EFOS. Para ello, se analizaron aproximadamente 22 millones de facturas, en las que se advierte que dichas empresas realizaron operaciones simuladas por un monto 93 mil mdp. A partir de esta cantidad se puede advertir el daño económico que causan. Se omitió enterar 24,583 mdp por concepto de impuesto sobre la renta y 11,396 mdp por concepto de impuesto al valor agregado, además de que, si pagaron nómina, no retuvieron el impuesto sobre la renta en cantidad de 19,146 mdp.⁵ Resulta importante mencionar que dichas empresas comparten entre sí representantes legales y accionistas, figura que se repite en 8,212 empresas relacionadas.

Frente a estos antecedentes el gobierno de la República decidió tomar acciones contundentes, las que, sin embargo, merecen ser analizadas con mucho más cuidado. Veamos. El pasado 12 de noviembre, el presidente de la República, Andrés Manuel López Obrador, sometió a consideración de la Cámara de Diputados una propuesta de reforma a la Ley Federal del Trabajo, a la Ley del Seguro Social, a la Ley del Instituto del Fondo Nacional de la Vivienda de los Trabajadores, a la Ley del Impuesto Sobre la Renta y a la Ley del Impuesto al Valor Agregado. El propósito de este paquete de reformas, en términos generales es prohibir la subcontratación laboral. La pregunta es: ¿prohibir una figura erradica la práctica abusiva por algunos supuestos prestadores de servicios?⁶ Analicemos como ejemplo, lo siguiente.

Aun cuando el espíritu de la reforma es fundamentalmente laboral, ésta va más allá y tiene un impacto inmediato y realmente preocupante en materia fiscal. Destacamos la probable inclusión del artículo 15-D al Código Fiscal de la Federación que de manera expresa prohíbe la deducción de los pagos o contrapresta-

ciones realizados por concepto de subcontratación de personal:

“ No se considerarán gastos estrictamente indispensables y no tendrán efectos fiscales de deducción o acreditamiento, los pagos o contraprestaciones realizados por concepto de subcontratación de personal. La subcontratación de personal se configura cuando una persona contratista, persona física o moral, proporciona trabajadores propios en beneficio del contratante o los pone a disposición de éste...” ”

Énfasis añadido.

Si bien es cierto debe atacarse y extirparse de raíz la práctica abusiva de expedir comprobantes fiscales para acreditar operaciones inexistentes, también lo es que el espíritu de la reforma, tal como fue enviada, impactaría negativamente a prestadores de servicios que realizan sus funciones de manera ordenada, correcta y sobre todo que cubren sus contribuciones como lo mandatan las diversas leyes fiscales.

Nos sumamos a las voces que piden una decisión ponderada y sobre todo debatida sobre el futuro de la subcontratación laboral en México. Cancelar simplemente el outsourcing de la legislación, es ir en contra a prácticas comerciales internacionales que son inevitables hoy en día y que con mayor frecuencia se imponen en economías de mercado como la nuestra. Ojalá se actúe con prudencia y a la altura del compromiso que el gobierno enfrenta particularmente a causa de la emergencia sanitaria derivada de la pandemia producida por el virus Sars-Cov2 y que, sin duda, nos cuestiona en cómo desarrollar programas, objetivos y metas de gobierno. Siempre se puede rectificar y ésta puede ser la mejor decisión en tiempos de crisis.

5 Más información sobre la denuncia presentada por el SAT puede consultarse en la página <https://www.eluniversal.com.mx/nacion/sat-presenta-primer-paquete-de-denuncias-en-contra-de-43-empresas-factureras>.

6 El eje de la reforma propuesta por el presidente de la República es la modificación a los artículos 13, 14 y 15 de la Ley Federal del Trabajo incorporando como punto fundamental la prohibición de la subcontratación personal con el propósito de salvaguardar los derechos laborales que se ven afectados por la implementación del sistema actual de subcontratación.



LA FALTA DE INTERÉS DEL JUEZ MEXICANO EN LOS ALCANCES DE LA INTERPRETACIÓN CONFORME Y CONTROL DIFUSO DE CONVENCIONALIDAD

Mtro. Manuel Méndez González

Abogado postulante del despacho Méndez-Falcón; maestrando en derecho fiscal y administrativo; doctorando en derechos humanos y en derecho penal; maestro en juicios orales, así como derecho procesal penal, con especialidad en estrategias de litigación en juicios orales, perito en documentos cuestionados, profesor de la Universidad YMCA.

El presente artículo aborda el tema del control difuso de convencionalidad y como es que se constituyó como un nuevo modelo, mediante el cual todos los jueces mexicanos se debieron ajustar. En el que reside el determinar si el análisis de coincidencia se debe de llevar a cabo entre normas nacionales y los actos, junto con la Convención Americana sobre Derechos Humanos (CADH), sus Protocolos adicionales, así como de la jurisprudencia emanada de la Corte Interamericana de Derechos Humanos (Corte IDH), siendo este el único órgano jurisdiccional del Sistema Interamericano de Protección de los Derechos Humanos, que tiene la capacidad y facultad de realizar la interpretación de forma concluyente de acuerdo con lo establecido en el Pacto de San José y; si se dio un cambio palpable en el análisis que realizan los jueces en los asuntos en que participan respetando y haciendo respetar los derechos de los que intervienen en una *litis*.

El Tribunal internacional trató de estandarizar a su mínima expresión lo concerniente a la aplicación del corpus iuris interamericano de manera conjunta con los Estados nacionales, para que todos los que se han adherido a la CADH y que han reconocido la competencia de la Corte IDH, buscando como finalidad que la jurisprudencia, así como las diferentes constituciones de los diferentes Estados que forman parte, lo puedan aplicar con base en sus propias interpretaciones y, con ello, crear un mecanismo de convencionalidad y constitucionalidad, respecto de los diferentes tratados y/o instrumentos internacionales, pudiéndose auxiliar de las resoluciones, observaciones y recomendaciones todas ellas generales que

sean emitidos por los diferentes tribunales y organismos internacionales que tengan competencia en la materia de derechos humanos y humanitarios.¹

Los criterios expresados por la CADH, sus Protocolos, así como la propia jurisprudencia que haya sido emitida por la Corte IDH, pueden ser desarrollados de forma particular por cada Estado de manera independiente, con la finalidad de conceder mayor seguridad en lo que respecta a los derechos humanos, para lo cual es importante la aplicación del control difuso de convencionalidad, por lo que hay que tomar en consideración los criterios de interpretación de los tratados, esto debido a que una norma de forma intrínseca tiene la posibilidad de dar diferentes significados, dependiendo del método de interpretación utilizado, con lo que se puede apreciar que la interpretación de la norma jurídica conlleva la capacidad de extraer el debido sentido y alcance para cada caso en particular, lo anterior con base en el artículo 29 b) de la CADH,² tomando en consideración el contenido e interpretación del artículo antes mencionado respecto de la Opinión consultiva 5/85 (relativa a la colegiación obligatoria de periodistas), misma que se reconoció en jurisprudencia de la Corte IDH, a lo que estableció que si en un caso en particular le fueran aplicables un tratado internacional y la CADH, deberá de prevalecer en todo momento lo que sea más favorable, se puede apreciar esto en el párrafo 52 de la Opinión referida.³ En ese contexto hay que considerar que el juez debe de determinar la aplicación de un estándar mínimo, que haya sido establecido por la Corte IDH, esto una vez que se haya analizado la debida aplicación de un

¹ Convención de Viena Sobre Tratados, normas de interpretación de la CVDT de 1969 criterios de interpretación de los tratados.

² Convención Americana sobre Derechos Humanos CADH, artículo 29 b), respecto de las normas de interpretación.

³ Opinión consultiva OC-5/85 de 13 de noviembre de 1985, La Colegiación obligatoria de periodistas (artículos 13 y 29 Convención Americana sobre Derechos Humanos).

criterio o bien de otra disposición normativa que pueda ser mas favorable, independientemente de que la fuente pueda ser nacional o internacional, situación que conlleva a la correcta aplicación de un estándar interamericano. Lo que se puede traducir como los estándares de la jurisprudencia interamericana, de carácter obligatorios para todos los Estados parte de la CADH y enfatizando para los Estados que han aceptado la competencia contenciosa de la Corte IDH, como es el caso de México.

Con lo aludido anteriormente, se puede deducir la existencia de la obligatoriedad para su aplicación. En nuestro país el control difuso de convencionalidad corresponde: (i) al contenido en los artículos 1º que corresponde a la obligación de respetar los derechos, 2º que en el cuerpo del mismo contiene el deber de adoptar disposiciones de derecho interno y 29, respecto del análisis que debe realizarse conforme a las normas de interpretación más favorables de la CADH. (ii) A las cuatro sentencias condenatorias de las que fue sujeto el Estado mexicano (2009-2010), en las que hacen referencia a la obligación que tienen tanto los jueces como todos los órganos que se encuentran debidamente relacionados a la administración de justicia, en todos los niveles de gobierno y que, por esta simple razón, se encuentran facultados para ejercerlo. (iii) A lo contenido en los artículos 26 (Pacta sunt servanda) y 27 (en relación con la no invocación del derecho interno para evitar el debido cumplimiento del tratado) respecto de lo que se encuentra de forma expresa sin que medie duda de ello en el Convenio de Viena sobre el Derecho de los Tratados (1969), mismo que se encuentra vigente en nuestro país desde el 27 de enero de 1980. (iv) A lo contenido en la reforma constitucional que en materia de derechos humanos se incorporó a la misma, la cual se encuentra vigente a partir del 11 de junio de 2011, de conformidad con los nuevos contenidos normativos previstos en el artículo 1º de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos y; (v) en lo que respecta a la manifestación y aceptación expresa que realizó la Suprema Corte de Justicia en relación al debido cumplimiento de la sentencia de la Corte IDH, en cuanto al caso Radilla Pacheco, al tener conocimiento del expediente Varios 912/2010, mismo que fue resuelto el día 14 de julio de 2011. Esto como parte fundamental del reconocimiento y aceptación del control difuso de constitucionalidad, al momento de llevar a cabo la interpretación del artículo 133 constitucional, el cual en realidad no tuvo una modificación significativa en el segundo párrafo

del artículo 133 de la Constitución vigente en 2008 con respecto a vigente en 2020, después de la reforma como a continuación se transcriben. En el 2008: Artículo 133. "...Los jueces de cada entidad federativa se arreglarán a dicha Constitución, leyes y tratados, a pesar de las disposiciones en contrario que pueda haber en las Constituciones o leyes de las entidades federativas..." En el 2020: Artículo 133. "...Los jueces de cada Estado se arreglarán a dicha Constitución, leyes y tratados, a pesar de las disposiciones en contrario que pueda haber en las Constituciones o leyes de los Estados..." Por lo que respecta a la debida aplicación sigue sin llevarse adecuadamente por los administradores de justicia, a la luz del vigente artículo 1º del mismo texto fundamental.

Los principales argumentos que ha utilizado la Suprema Corte de Justicia es el contenido normativo respecto del artículo 1º constitucional (reformado), respecto de que la obligación recae no sólo en los jueces, sino que de manera general ésta debe de incluir a todos los órganos de administración encargados de velar la correcta aplicación de justicia de todos los niveles, en los diferentes órdenes de gobierno (ya sean estos federales, estatales y/o municipales). Por lo que, en dicho control radica la obligación de todos los jueces nacionales, quienes actúan como parte garante del Estado, a ejercerlo ex officio, dentro del ámbito de sus respectivas competencias y regulaciones procesales. Por lo que la Corte IDH, lo que menos pretende es convertirse en un órgano que obligue o imponga los sistemas de control constitucional, debido a que cada país tuvo que haber adoptado y depurado el que le sea más apropiado, como resultado de su cultura, realidad y contexto histórico. El objetivo en cuestión, por una parte, es la de establecer los vínculos que existen entre la técnica de la interpretación conforme y el control difuso de convencionalidad, esto en términos generales y sin que de forma alguna pueda existir referencia a un país determinado. De ahí que existen varios grados de intensidad como de realización del control difuso de convencionalidad, debido a que corresponde a la competencia de cada juez, así como del sistema de control constitucional que se encuentra previsto en cada Estado. Por lo que hace a esto último, es necesario precisar que el control difuso de convencionalidad que adoptó la Corte IDH y que además hizo de manifiesto en jurisprudencias diversas,⁴ no por ello se debe de considerar implícito el hecho de que los países que han aceptado su jurisdicción, por esta circunstancia es que deban adecuar sus sistemas de

4 Tesis P. LXVII/2011(9a.), *Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta*, Décima Época, t. I, diciembre de 2011, p. 535.

Tesis P. LXIX/2011(9a.), *Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta*, Décima Época, t. I, diciembre de 2011, p. 552.

Tesis XXVII.1o.(VIII Región) 9 K (10a.), *Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta*, Décima Época, t. III, enero de 2013, p. 2001.

control constitucional a uno de tipo difuso, sino la intención es en realidad de que los Estados apliquen adecuadamente el control de convencionalidad a cualquiera de los sistemas existentes, ya sea concentrado, difuso o mixto.

El control difuso de constitucionalidad consiste simplemente en dejar de aplicar la norma nacional por ser contraria a los principios de convencionalidad, con ello se procuró concordar la norma nacional con la convencional; lo que ha significado cumplir con lo que se establece como interpretación conforme respecto de la norma nacional con la que se encuentra contenida en la CADH, sus Protocolos y la jurisprudencia convencional, siendo considerada esta como un estándar mínimo, la cual servirá para rechazar las interpretaciones que por alguna razón sean contrarias o bien discordantes al parámetro convencional. Por lo que, este ejercicio de compatibilidad o no, lo puede realizar cualquier juez dentro de sus respectivas competencias, con la única salvedad de que la inaplicación o declaración de invalidez de la norma queda reservada exclusivamente para los jueces que dentro del sistema nacional de cada Estado tengan la debida competencia para ello. En el caso mexicano, la Suprema Corte de justicia de la Nación facultó a los jueces locales, dentro de su competencia, la posibilidad de inaplicar la norma inconstitucional/inconvencional al caso particular, lo que les permite ejercer, ex officio, el control difuso de convencionalidad. Esto necesariamente debe existir con el derecho procesal constitucional local, es decir, con los subsistemas previstos en las entidades federativas que garanticen las garantías y jurisdicciones para la protección de los derechos humanos.

La técnica interpretativa de las normas relativas a los derechos humanos prevista en la cláusula de

interpretación conforme (constitucional y convencional); criterio hermenéutico, no es optativo para el juez, sino que constituye un mandato constitucional obligatorio cuando se trate de interpretar normas de derechos humanos. Por lo que el presente análisis pretende dejar abierto un camino de cómo nuestros jueces deben, de manera integral y con una adecuada técnica, interpretar todos y cada uno de los elementos presentados con la finalidad de no violentar los derechos humanos de cualquiera de las partes que se encuentran interviniendo en el juicio que corresponda. Se pretende dejar ver, la nueva forma de interpretación de las normas respecto de los derechos humanos, la cual es la principal herramienta para lograr la apertura del derecho nacional al derecho internacional de los derechos humanos; toda vez que el párrafo 1º de ese mismo precepto otorga rango constitucional a los derechos humanos previstos en cualquier tratado internacional, sea cual sea su denominación y especificidad (bloque constitucional). Esta apertura, amplió el margen para ejercer el control difuso de convencionalidad, debido a que se extiende más allá del *corpus iuris* interamericano y de su jurisprudencia, para comprender ahora todos los derechos humanos previstos en los tratados internacionales (en general) y los criterios interpretativos que emitan los órganos que conforme al mismo tratado se encuentren legitimados para interpretarlos, especialmente los tribunales internacionales (como pueden ser los emitidos por el Tribunal Internacional de Justicia, la Corte Penal Internacional o el Tribunal Internacional del Mar), dado que, eventualmente, pueden producir criterios en materia de derechos humanos. Así, mientras el primer párrafo establece un bloque constitucional de normas (normas que integran el texto constitucional), el segundo párrafo refiere a una pauta o criterio hermenéutico de las normas de derechos humanos (con independencia de su rango o jerarquía), siendo el instrumento fundamental para los jueces en esa materia.

Los decálogos de los derechos y sus garantías previstas en las constituciones nacionales resultaron insuficientes. La necesidad de que los Estados nacionales se unieran para emitir documentos internacionales donde reconocieran derechos humanos a manera de un estándar internacional y se establecieran órganos de supervisión y control, se hizo patente después del sufrimiento de la humanidad al terminar la Segunda Guerra Mundial. Ante esta situación, comenzó un proceso de internacionalización del Derecho constitucional (de los derechos humanos). El Derecho internacional, que se encontraba fundamentado en las relaciones de los Estados y no en la

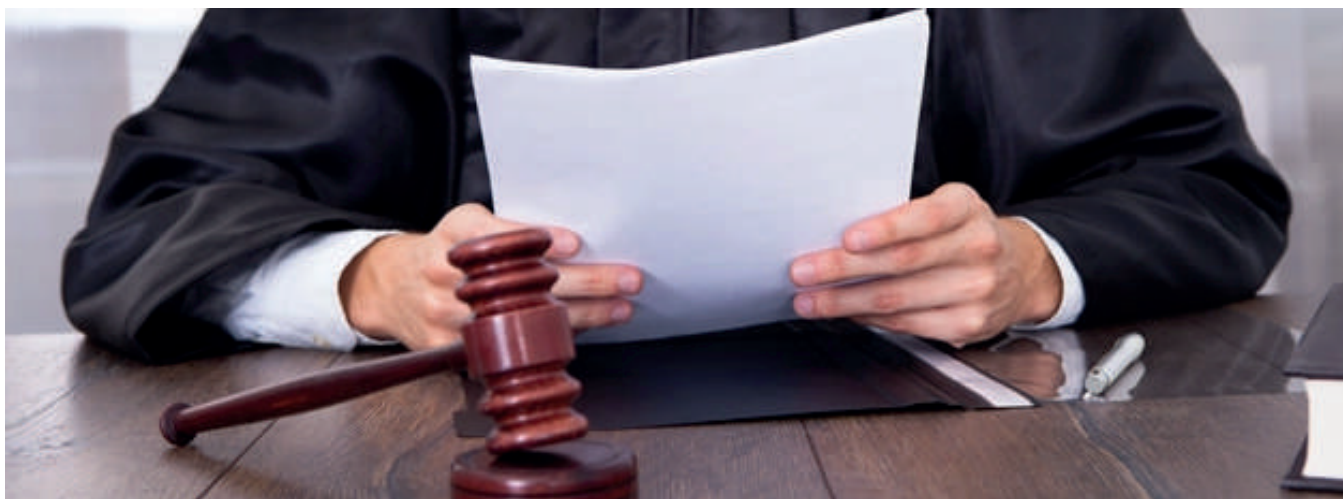


protección de los individuos, por lo que se pugnó por generar una transformación importante. De esta forma se presentó el Derecho internacional de los derechos humanos, donde la interacción entre los derechos internacional, constitucional y procesal resultó por demás evidente, lo que también provocó nuevos entendimientos con el tradicional concepto de soberanía y de los Estados nacionales.

En este sentido se puede observar que independientemente de las reformas antes mencionadas, el Estado Mexicano continúa siendo omiso en garantizar que no le sean violados los derechos humanos a las partes de una litis, toda vez que aun y con todos los instrumentos nacionales e internacionales quedan los gobernados en estado de vulnerabilidad, ya que no se les ha logrado dar esa percepción de seguridad jurídica, debido a que las determinaciones que son emitidas por los jueces, no han sido claras, ni suficientes los argumentos para convencer jurídicamente de la debida aplicación de la norma. Por mencionar sólo algunos referimos al caso de Rosendo Radilla Pacheco; lo acontecido con los normalistas de Ayotzinapa, otros más donde no se ha dejado claro la intervención de las fuerzas armadas y la justificación del uso de la fuerza; las desapariciones forzadas en las que se han visto implicadas al igual en las que participa la delincuencia organizada y, parecería que no hay forma de llegar a una debida aplicación de la norma, aunque en diversas ocasiones ya se han emitido recomendaciones contra el Estado mexicano

y no da debido cumplimiento a lo determinado por la Corte IDH.

A manera de conclusión mencionaré que independientemente de que se haya implementado la interpretación conforme y control difuso de convencionalidad, está siendo una práctica común que los jueces, quienes tienen el deber de realizar un control convencional difuso ex officio y al margen de la litis, emitan sentencias en la violan derechos humanos reconocidos en la Constitución o en un tratado internacional suscrito y formalizado por México; esto por no dar al derecho humano vulnerado la interpretación más favorable, ya sea por no haber sometido los actos que fueron presentados en el escrito inicial de demanda, así como en las pruebas correspondientes, incluso al no haber sometido todos y cada uno de los elementos que se presentaron en el juicio correspondiente a un control de convencionalidad de manera oficiosa. Esto es de apreciarse en el estudio que se hizo al momento de resolver en la sentencia correspondiente, donde se puede apreciar la omisión del estudio al no justificar los argumentos suficientes, congruentes y claros y que, esto se encuentra dentro del marco de sus atribuciones, pues como órgano del Estado se encuentra obligado a ejercer el debido control difuso. Por lo que en su momento deberán de ser considerados operantes los agravios para cada asunto en particular, mismos que en su momento se harán valer en el juicio de amparo correspondiente.





LAS REFORMAS FISCALES 2021 EN MÉXICO

Lic. Raymundo Huerta Lucio

Abogado con especialidad en prevención y persecución en operaciones con recursos de procedencia ilícita y maestrando en Derecho fiscal y administrativo; experiencia en el sector privado como consultor de operaciones corporativas, legales y en materia de cumplimiento (Compliance) para organizaciones públicas y privadas, postulante en materia administrativa, fiscal y penal; en el sector público como asesor en SAGARPA y en la Cámara de Diputados, LXIII Legislatura; jefe de departamento de recursos humanos del Sistema de Aguas de Huixquilucan, Estado de México.

El 8 de septiembre de 2020, el Ejecutivo Federal presentó ante el Congreso de la Unión el Paquete Económico para el ejercicio 2021, conformado de una serie de normativas referentes a la política hacendaria, tales como los criterios generales de política económica y el proyecto de decreto de Presupuesto de Egresos de la Federación; así como disposiciones jurídicas correspondientes a la recaudación, tales como la Ley de Ingresos de la Federación y las distintas de la Miscelánea fiscal, entre ellas, reformas a la Ley Federal de Derechos, la Ley del Impuesto Sobre la Renta, la Ley del Impuesto al Valor Agregado, la Ley del Impuesto Sobre Producción y Servicios y el Código Fiscal de la Federación.

Así mismo, los impuestos que recibe el Estado son medios necesarios para la producción de los servicios públicos generales y que se reciben a través de impuestos, cuotas y aportaciones seguridad social, contribuciones de mejoras, derechos, productos, aprovechamientos, ingresos por ventas de bienes y servicios, participaciones y aportaciones, transferencias, asignaciones, subsidios y otras ayudas, así como ingresos derivados de financiamientos. Sin embargo, durante el confinamiento causado por la pandemia y la cancelación o disminución de diversas actividades económicas, ha disminuido el consumo y, por lo tanto, la recaudación del Impuesto al Valor Agregado, así como la recaudación en el Impuesto Sobre la Renta.

Continuando con el ejercicio legislativo correspondiente al año fiscal 2021, fue hasta el 19 y 20 de octubre de 2020 cuando la Cámara de Diputados discutió y modificó el Paquete Fiscal, para posteriormente turnarla al Senado, quienes una vez que realizaron su respectivo estudio y aprobación, la devuelven a la primera Cámara, para que el 5 de noviembre, finalmente, aprueben la Ley de Ingresos de la Federación correspondiente, así como modificaciones a la Ley del Impuesto sobre la Renta, la Ley del Impuesto al Valor Agregado y al Código Fiscal de la Federación. Para la fecha de cierre de esta edición, 30 de noviembre, estas modificaciones están pendientes de publicarse en el Diario Oficial de la Federación y entrarán en vigor, en su mayoría, a partir del 1 de enero de 2021.

En las iniciativas del Ejecutivo Federal, que reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley del Impuesto sobre la Renta, de la Ley del Impuesto al Valor Agregado, de la Ley del Impuesto sobre Producción y Servicios y del Código Fiscal de la Federación, que forman parte del Paquete Fiscal en comento y con fundamento en lo dispuesto por el artículo 71, fracción I, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, dentro de la exposición de motivos se manifiesta el compromiso asumido por el Ejecutivo Federal de no crear nuevos impuestos, además de combatir frontalmente la corrupción y la impunidad, así como presentar propuestas que versan sobre los siguientes ejes:

1. **Simplificación administrativa y seguridad jurídica.** Para que el cumplimiento de las disposiciones fiscales sea más sencillo, se plantean actualizaciones, precisiones, establecimiento de supuestos, requisitos y directrices claras, para así otorgar mayor seguridad jurídica, al tiempo de que se simplifica el cumplimiento voluntario de las obligaciones tributarias.
2. **Modernización.** La utilización de instrumentos tecnológicos, como el buzón tributario, correo electrónico, sellos digitales para emisión de comprobantes, entre otros, permiten comunicación permanente con el contribuyente.
3. **Gestión tributaria.** Se privilegia el ejercicio de las facultades de gestión tributaria (asistencia, control y vigilancia), sobre las facultades de comprobación (inspección, verificación, determinación y liquidación), lo cual es congruente con el principio de autodeterminación y confianza ciudadana.
4. **Eficiencia recaudatoria.** Se plantea mejorar la eficiencia del ciclo tributario, con una reingeniería de la función de asistencia al contribuyente, el impulso de la cultura contributiva, el empleo de la tecnología disponible, así como el reforzamiento de la seguridad jurídica.
5. **Combate a la corrupción y la impunidad.** Se propone fijar reglas en cuanto la transparencia de las funciones de las autoridades fiscales. Además, incorporar un tipo penal para sancionar la omisión por las importaciones temporales y no retornadas al extranjero; así como reglas del secreto fiscal.
6. **Evasión y elusión fiscales.** Se plantean adecuaciones a efecto de robustecer la vigilancia sobre escisión de sociedades, devoluciones de impuestos, comprobantes fiscales que amparen operaciones simuladas, etcétera, por ser casos de probable evasión o elusión fiscales.

Si bien, la Ley del Impuesto sobre la Renta cuenta con muy pocas modificaciones en su cuerpo normati-

vo, destacan algunas que contribuyen a la simplificación administrativa y a la seguridad jurídica de los contribuyentes, la eficiencia recaudatoria de estos, además de evitar una probable evasión fiscal.

Por ejemplo, se propone modificar las fracciones XI, XVII, XIX y XX, del artículo 79 de dicha Ley, con el objeto de establecer que sólo podrán acceder al régimen de personas morales con fines no lucrativos, las asociaciones que otorguen becas y las que se dediquen a la investigación científica tecnológica, a la investigación o preservación de la flora o fauna silvestre terrestre o acuática o a la reproducción de especies en protección o peligro de extinción o a la conservación de su hábitat, las entidades que cuenten con la autorización para recibir donativos, lo cual permitirá mayor transparencia sobre los ingresos que reciben.

Igualmente, se adiciona en el artículo 94 de la Ley citada, una limitante para establecer que, las personas físicas que perciban ingresos asimilados a salarios superiores a 75 millones de pesos por honorarios preponderantes de un prestatario, honorarios opcionales e ingresos de actividades empresariales, no podrán aplicar las disposiciones de salarios.

Por otra parte, continuando con algunos de los objetivos de esta reforma fiscal, como la modernización y el mejoramiento de la eficiencia del ciclo tributario, a través del impulso de la cultura contributiva y el empleo de la tecnología disponible, se propone adicionar a la Ley del Impuesto al Valor Agregado, en la fracción XIV del artículo 15, que las instituciones de asistencia o beneficencia privada puedan exentar del pago del impuesto a los servicios profesionales de medicina prestados por las referidas instituciones, lo cual brindará certeza jurídica sobre la aplicación de la exención, con el resultado de homologar el tratamiento otorgado a los mencionados servicios cuando se prestan a través de sociedades civiles.

A su vez, respecto a los servicios digitales contemplados en esta disposición jurídica, se plantea derogar la exclusión del pago de IVA que se plasmó en la fracción II del artículo 18-B, para no considerarse un servicio digital al de intermediación que tenga por objeto la enajenación de bienes muebles usados, por lo que dichos servicios de intermediación deberán pagar el impuesto correspondiente. En la exposición de motivos de esta iniciativa, se manifiesta que este ajuste se debe a que el tratamiento que se tiene que dar al acto que se comercialice, debe ser el que les corresponda conforme a dicha Ley y es indepen-

diente a los servicios digitales de intermediación, por los cuales sí se debe gravar el impuesto.

Por último, el Código Fiscal de la Federación, al igual que para el año fiscal 2020, para este 2021 es el ordenamiento jurídico de la miscelánea fiscal que más modificaciones presenta, cumpliendo así el propósito de los 6 ejes mencionados con anterioridad, en los que destaca el privilegio de la gestión tributaria y el combate a la corrupción o impunidad, pretendidos por esta administración pública.

Entre las modificaciones más trascendentales destacan la referente a la cláusula general antiabuso y que, para ello, reforma el artículo 5o.-A, séptimo párrafo de este Código, para eliminar la referencia de “Los efectos fiscales generados en términos del presente artículo en ningún caso generarán consecuencias en materia penal” y, con ello precisar que la facultad para aplicar el referido artículo, se limitará a la determinación de las contribuciones y sus accesorios, con independencia de que se pueda llevar a cabo una investigación por una posible responsabilidad penal.

En el caso de la escisión de sociedades las autoridades fiscales han detectado que la regulación vigente sigue siendo campo propicio para que los contribuyentes transmitan valores y atributos fiscales, sin el reconocimiento de las consecuencias que corresponden en el pago de impuestos y, la transmisión de estos valores y atributos, se aprecia en la integración de los saldos de las cuentas de activo, pasivo y capital de la sociedad escidente y la o las sociedades escindidas, una vez que se llevó a cabo la escisión. Por lo anterior, se incorpora un quinto párrafo al artículo 14-B, a efecto de prever que la escisión de sociedades tenga el carácter de enajenación, cuando la escisión de sociedades dé lugar a la creación de conceptos o partidas que no se encontraban registrados antes de la escisión de las sociedades.

Como una de las medidas para evitar la evasión y elusión fiscales, se expone en la reforma que las fracciones IV y X del artículo 17-H Bis del CFF, se incorporen al 17-H del mismo ordenamiento, para que las empresas que facturan operaciones simuladas y los transmisores de pérdidas fiscales no se les aplique el proceso de restricción temporal del uso de los certificados de sello digital, sino la cancelación inmediata de éstos.

Después de un año 2020 lleno de adversidades para el país en los sectores de

salud, economía y laboral, el 2021 representa un reto y una oportunidad para la recuperación en todos los sentidos. Sin embargo, a pesar de que no hay una

creación de nuevos impuestos, tampoco hay estímulos fiscales para cualquier clase de contribuyentes, por lo que estos, desde personas físicas hasta personas morales, pasando desde las pequeñas y medianas, hasta las grandes empresas, tendrán la tarea de salir adelante y contribuir al progreso del país, con las disposiciones y alcances con los que cuenten.

FUENTES DE CONSULTA

Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, Diario Oficial de la Federación, México, febrero 5, 1917.

Coto, Diego, “Oficial: en 2021 los ingresos por asimilados a salarios tendrán un tope de 75 millones de pesos”, El Contribuyente. 6 de noviembre de 2020. Recuperado de: <https://www.elcontribuyente.mx/2020/11/oficial-en-2021-los-ingresos-por-asimilados-a-salarios-tendran-un-tope-de-75-millones-de-pesos/>

Iniciativas que reforma, adiciona y deroga diversas disposiciones de la Ley del Impuesto sobre la Renta, de la Ley del Impuesto al Valor Agregado, de la Ley del Impuesto sobre Producción y Servicios y del Código Fiscal de la Federación, Gaceta Parlamentaria, México, 8 de septiembre de 2020.

Paquete económico, SIL, Sistema de Información Legislativa, 20 de noviembre de 2020. Recuperado de: <http://sil.gobernacion.gob.mx/Glosario/definicionpop.php?ID=174>



MECANISMO DE SOLUCIÓN DE DIFERENCIAS EN MATERIA DE REMEDIOS COMERCIALES A TRAVÉS DE PANELES BINACIONALES EN EL MARCO DEL TRATADO MÉXICO-ESTADOS UNIDOS-CANADÁ (T-MEC)

Lic. Roberto Martínez Gasca

Licenciado en comercio exterior y aduanas, licenciado en Derecho. Diversos estudios de posgrado en Derecho fiscal, empresarial, aduanero y de comercio exterior, así como en administración, gestión de calidad, riesgo operacional y analítica de datos. Actualmente es director de asuntos de gobierno y regulatorios en la empresa Livingston International.



El Tratado de Libre Comercio de América del Norte (TLCAN) establecía un recurso de “procedimiento arbitral” en el capítulo XIX, misma que durante el proceso de renegociación del TLCAN, fue identificado por Estados Unidos como uno de los objetivos para ser eliminado. Sin embargo, para las otras partes negociantes de un modernizado Tratado, Canadá y México, claramente se identificaba la necesidad de conservarlo y mejorarlo. Como podremos observar a lo largo del desarrollo del presente, los resultados de la negociación del nuevo T-MEC, se conservó un mecanismo de solución de diferencias en materia de remedios comerciales a través de paneles binacionales en el marco del T-MEC, ahora contenido en el Capítulo 10.

En el caso del T-MEC en el capítulo 10 se establece el procedimiento que puede sustituir un proceso judicial por un panel de expertos, en consecuencia, este grupo de expertos mediante el procedimiento que inicia con la demanda, presentación de los anexos, audiencia y decisión del panel, el panel puede confirmar si la autoridad hizo lo correcto, puede señalar que la autoridad realizó omisiones, puede solicitar corregir las deficiencias hasta que el panel esté satisfecho con la resolución, si el panel no lo está, a la revisión de la autoridad se puede regresar los expedientes administrativos que no se apegaban al debido proceso.

El marco jurídico para la discusión y, en su caso, la aprobación de las modificaciones al Tratado de Libre Comercio de América del Norte (TLCAN) se encontraba integrado por las disposiciones constitucionales que facultan tanto al Poder Ejecutivo Federal como al Legislativo en materia de comercio exterior (celebración y aprobación de tratados).¹

Asimismo, el Dr. Oscar Cruz Barney señala que el marco jurídico secundario aplicable a la discusión de un tratado internacional de comercio en México, está contenido en la Ley sobre la Celebración de Tratados, publicada en el Diario Oficial de la Federación del 2 de enero de 1992 y, en la Ley sobre la Aprobación de Tratados Internacionales en Materia Económica, que se publicó en el Diario Oficial de la Federación del 2 de septiembre de 2004.

MECANISMO DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS Y REMEDIOS COMERCIALES

Para lograr comprender los remedios comerciales, es preciso conocer los conceptos fundamentales, mismos que parten de lo establecido por el artículo VI del GATT de 1994, este regula la imposición del dumping y de los derechos compensatorios. El doctor Hadar Moreno Valdés y la Lic. Estela Matamoros Monterrubio, en su obra *Las prácticas desleales de*

¹ Cruz Barney, Oscar y Reyes Díaz, Carlos H., *El T-MEC/USMCA: solución de controversias, remedios comerciales e inversiones. Serie opiniones técnicas sobre temas de relevancia nacional*, núm. 1, IJ-UNAM, México, 2020, p. 24. Consultado en <https://biblio.juridicas.unam.mx/bjv/detalle-libro/5499-el-t-mec-usmca-solucion-de-controversias-remedios-comerciales-e-inversiones>

² Moreno Valdez, Hadar y Matamoros Monterrubio, Estela, *Las prácticas desleales de comercio internacional y salvaguardas en México*. Análisis en el orden nacional e internacional, Tax Editores, México, 2008, p. 39.



comercio internacional y salvaguardas en México. *Análisis en el orden nacional e internacional*² definen al dumping como la introducción de los productos de un país en el mercado de otro país a un precio inferior su valor normal, cuando causa daño o amenaza causar daño importante en la rama de la producción nacional. Es en el artículo XVI del GATT de 1994 se establecen las consideraciones normativas en relación con las subvenciones, a través de estas se conceden o establecen, toda forma de sostenimiento de los ingresos o de los precios, cuyo objeto directo o indirecto se dirige hacia el aumento de las exportaciones de un producto cualquiera del territorio de un Estado miembro o bien a reducir las importaciones dirigidas a su territorio.

REMEDIOS COMERCIALES EN EL T-MEC

El 18 de mayo de 2017, el gobierno de los Estados Unidos notificó al Congreso de su país la intención de iniciar negociaciones con Canadá y México para modernizar el TLCAN.³

El lunes 17 de julio del mismo año, la Administración del presidente Trump, a través de USTR, publicó el documento Summary of Objectives of the NAFTA renegotiations (Resumen de los objetivos para la renegociación del TLCAN) mismo que contenía el plan para reescribir los términos del Tratado, en ese documento de 17 páginas, pedía la eliminación del mecanismo de resolución de disputas del Capítulo 19, que permite a las empresas apelar las decisiones de los tribunales nacionales sobre remedios comerciales a través de un panel alternativo. Contiene en el resumen de objetivos de la renegociación de TLCAN por parte de Estados Unidos de Norteamérica la elimi-

nación de paneles binacionales del Capítulo XIX. Y las denominadas “píldoras venenosas” (poison pills).

Para el caso de México, se plasmó en las prioridades en las negociaciones del TLCAN, entre ellas señala: 4. Promover la certidumbre del comercio y las inversiones en América del Norte. Mantener y mejorar el Capítulo XIX de TLCAN.

Canadá en el mismo sentido que México, buscó mantener el Capítulo XIX del TLCAN. Así las cosas, inició la renegociación y Estados Unidos anunció que la primera ronda para modernización de NAFTA/TLCAN entre Canadá, México y EE.UU., tendría lugar en Washington, D.C., del 16 al 20 de agosto de 2017. Canadá, Estados Unidos y México lanzaron el proceso de negociación para la modernización del TLCAN en Washington, con cinco días completos de reuniones de los equipos técnicos que abarcaron múltiples temas de negociación. La segunda ronda de negociaciones para la modernización del TLCAN se llevó en Ciudad de México, México del 1º al 5 de setiembre de 2017. La tercera ronda de negociaciones tuvo lugar en Ottawa, Canadá, del 23 al 27 de setiembre de 2017.

La cuarta ronda de renegociación y modernización del TLCAN tuvo lugar en Arlington, Virginia, del 11 al 17 de octubre de 2017. Esta ronda de negociaciones abarcó siete días enteros de discusiones en casi 30 grupos. La quinta ronda de renegociación reunió a casi 30 grupos de negociación en Ciudad de México; concluyendo el 21 de noviembre de 2017. La sexta ronda del TLCAN se llevó a cabo en Montreal, Canadá, del 23 al 29 de enero de 2018. La séptima ronda de negociaciones para la modernización del TLCAN concluyó el 5 de marzo de 2018 en Ciudad de México, México.

El 27 de agosto de 2018 las negociaciones bilaterales entre Estados Unidos y México alcanzaron un entendimiento sobre principales temas de importancia para ambos países. El 30 de septiembre de 2018, Canadá, EE.UU. y México acordaron la modernización del TLCAN. Tuvieron que pasar ocho rondas de negociaciones y más de un año para que Estados Unidos, Canadá y México alcanzaran un acuerdo para modernizar el Tratado de Libre Comercio de América del

³ SICE, Sistema de Información sobre Comercio Exterior, Organización de Estados Americanos, consultado en http://www.sice.oas.org/tpd/USMCA/USMCA_s.ASP, el 18 de agosto de 2020.

Norte (TLCAN) –vigente desde 1994— y diera a luz el nuevo acuerdo rebautizado Tratado – México – Estados Unidos - Canadá (T-MEC).

En el decreto promulgatorio del protocolo por el que se sustituye el Tratado de Libre Comercio de América del Norte por el Tratado entre los Estados Unidos Mexicanos, los Estados Unidos de América y Canadá, hecho en Buenos Aires, el treinta de noviembre de dos mil dieciocho; del protocolo modificatorio al Tratado entre los Estados Unidos Mexicanos, los Estados Unidos de América y Canadá, hecho en la Ciudad de México el diez de diciembre de dos mil diecinueve; de seis acuerdos paralelos entre el gobierno de los Estados Unidos Mexicanos y el gobierno de los Estados Unidos de América, celebrados por intercambio de cartas fechadas en Buenos Aires, el treinta de noviembre de dos mil dieciocho y de dos acuerdos paralelos entre el gobierno de los Estados Unidos Mexicanos y el gobierno de los Estados Unidos de América, celebrados en la Ciudad de México, el diez de diciembre de dos mil diecinueve.⁴

Específicamente en el capítulo 10 del T-MEC, objeto de nuestro análisis, contiene las siguientes secciones: Sección A. Salvaguardias; Sección B. Derechos *antidumping* y compensatorios; Sección C. Cooperación para prevenir la evasión de derechos en materia de leyes sobre remedios comerciales; Sección D. Revisión y solución de controversias en materia de derechos *antidumping* y compensatorios.

PANEL BINACIONAL

Del texto definido por el Artículo 10.1⁵ dispone la posibilidad de reemplazar la revisión judicial interna de las resoluciones definitiva sobre derechos *antidumping* y compensatorios emitidos por una autoridad investigadora competente. El mecanismo de solución de diferencias ante un panel binacional es de vital importancia para los agentes económicos en la zona T-MEC, dado que representa una alternativa legal adicional para defenderse en caso de ser objeto de medidas *antidumping* o compensatorias en EE.UU. o Canadá. Este mecanismo ha sido el más utilizado de los tres previstos en el TLCAN.

De ahí la importancia de haberlo mantenido en el T-MEC, particularmente dado el dinamismo e integración comercial en América del Norte. En virtud de este mecanismo,⁶ la parte implicada puede solicitar que un panel revise la resolución definitiva sobre derechos *antidumping* y compensatorios que emita la autoridad investigadora competente del país importador. El objeto de dicha revisión es dictaminar si la resolución se dictó de conformidad con las disposiciones jurídicas del país importador. El panel puede confirmar la resolución definitiva o devolverla a la autoridad investigadora, con el fin de que ésta adopte las medidas que aquélla decida. En este último caso, las medidas adoptadas por la autoridad investigadora en seguimiento a lo dispuesto por el panel pueden ser revisadas por el mismo panel. El fallo del panel es definitivo para las partes y los tres países se comprometen a que tenga efectos definitivos en sus respectivas jurisdicciones. Es decir, dicho fallo no puede ser apelado ante autoridad jurisdiccional alguna.

Para el caso de T-MEC, con fecha 2 de julio el gobierno de México dio a conocer a través de una notificación de la Comisión de Libre Comercio del Tratado⁷ la integración de los panelistas de México para el Capítulo 10 (remedios comerciales). La lista está integrada por 25 expertos.

Asimismo, la misma Comisión de Comercio Exterior del Tratado con la misma fecha, dio a conocer el Anexo II, las reglas de procedimiento para las revisiones del panel binacional. Estas reglas están destinadas a dar efecto a las disposiciones del Capítulo 10 del Tratado y están diseñadas para dar lugar a decisiones de los paneles dentro de los 315 días posteriores al inicio del panel revisión.

Los beneficios esperados con la integración y ejecución del proceso de panel arbitral que involucra la participación de experimentados expertos en los temas objeto del análisis, los remedios comerciales y especialmente para los temas de *dumping* y subsidios, dada la naturaleza de la Información que se maneja en este tipo de asuntos es crucial que se trate y mantenga de manera confidencial y, a través de un código de conducta para los elegidos como

4 Decreto promulgatorio T-MEC, publicado en el Diario Oficial de la Federación, de fecha 29 de junio de 2020. Versión electrónica.

5 Textos finales T-MEC en <https://www.gob.mx/cms/uploads/attachment/file/465792/10ESPRemediosComerciales.pdf>, consultado el 18 de agosto de 2020.

6 Secretaría de Economía, reporte T-MEC, No. 16, 23 de septiembre 2019, Mecanismos de solución de diferencias del T-MEC, en https://www.gob.mx/cms/uploads/attachment/file/495831/Reporte-TMEC_n16-esp_20190923_a.pdf consultado el 18 de agosto de 2020.

7 Secretaría de Economía, Anexo VII, Decisión No. De la Comisión de Libre Comercio consultado en : https://www.gob.mx/cms/uploads/attachment/file/561129/ANEXO_2Reglas_Procedimiento_Cap_10..pdf 19 de agosto, 2020

miembros del panel, se limita la posibilidad de inadecuado uso de información por terceros no involucrados. En la ejecución y resolución de los paneles se pretende eliminar la corrupción y falta de justicia, en ese sentido colaboran también al cumplimiento de las leyes en esta materia y el fortalecimiento de las instituciones creadas con la implementación del T-MEC.

FUENTES CONSULTADAS

Cruz Barney, Oscar y Reyes Diaz, Carlos H., El T-MEC/USMCA: solución de controversias, remedios comerciales e inversiones. Serie opiniones técnicas sobre temas de relevancia nacional, núm. 1, IIJ-UNAM, México, 2020. p. 24. Consultado en <https://biblio.juridicas.unam.mx/bjv/detalle-libro/5499-el-t-mec-usmca-solucion-de-controversias-remedios-comerciales-e-inversiones> https://www.wto.org/spanish/docs_s/legal_s/gatt47_02_s.htm#articleXIX MacDonald, Ian, A choice of poison pills: NAFTA in 2018 <https://ipolitics.ca/2018/01/02/choice-poison-pills-nafta-2018/>

Moreno Valdez, Hadar y Matamoros Monterrubio, Estela, Las prácticas desleales de comercio internacional y salvaguardas en México. Análisis en el orden nacional e internacional, Tax Editores, México, 2008.

Informe de la Secretaría de Economía a la Cámara de Senadores del H. Congreso de la Unión sobre el resultado final de las negociaciones para la modernización del Tratado de Libre comercio de América del Norte, consultado en https://infosen.senado.gob.mx/sgsp/gaceta/64/1/2018-11-13-1/assets/documentos/Inf-Sria_Econo_Moder_TLCAN.pdf

Summary of Objectives for the NAFTA Renegotiation, publicado en 17 de Julio de 2017, Consultado en <https://ustr.gov/sites/default/files/files/Press/Releases/NAFTAOBJECTIVES.pdf> 16 de agosto, 2020.

SICE, Sistema de Información sobre Comercio Exterior, Organización de Estados Americanos, consultado en http://www.sice.oas.org/tpd/USMCA/USMCA_s.ASP, el 18 de agosto de 2020. <https://www.washingtonpost.com/news/wonk/wp/2017/07/17/trump-administration-outlines-goals-for-nafta-rewrite/>

Secretaría de Economía, Reporte T-MEC, No. 16, 23 de Septiembre 2019, Mecanismos de solución de diferencias del T-MEC, consultado en https://www.gob.mx/cms/uploads/attachment/file/495831/Reporte-TMEC_n16-esp_20190923_a.pdf agosto 18 de 2020.



INCONSTITUCIONALIDAD DEL ARTÍCULO 183-A DE LA LEY ADUANERA



Lic. Sandra Díaz Ceballos Camacho

Es licenciada en Derecho, egresada de la Facultad Nacional de Derecho de la Barra Nacional de Abogados, es candidata a maestra en Derecho aduanero y Derecho del comercio exterior por el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Laboró en el despacho Whitaker México - Business & Consulting, S.C. Fue becaria en la Primera Sala Regional Metropolitana del Tribunal Federal de Justicia Administrativa. Actualmente, labora en el despacho Lammoglia Riquelme y Asociados, S.C. especializado en el litigio de asuntos en materia fiscal y de comercio exterior.

El presente artículo tiene como objetivo analizar algunos de los supuestos que contempla el artículo 183-A de la Ley Aduanera, pues a nuestro juicio, la sanción consistente en que la mercancía pase a ser propiedad del fisco federal, contiene vicios constitucionales e inconvencionales.

Antes de iniciar los comentarios de este precepto legal, se considera pertinente estudiar lo que la doctrina ha definido como infracción, sanción y, lo más importante, el objetivo de ambas figuras jurídicas.

Bajo esa tesitura, hay que entender a las infracciones como todo aquel acto u omisión que afecte o quebrante el contenido dispositivo inserto en una determinada disposición legal.¹ Por otro lado, las sanciones son el castigo que imponen las autoridades administrativas a los infractores de la ley administrativa toda vez que, se presupone la existencia de un acto ilícito, que es la oposición o infracción a un ordenamiento jurídico.

Ahora bien, ¿cuál es el objetivo de imponer sanciones? Esta respuesta es la base fundamental del presente artículo ya que, diferentes doctrinarios opinan que las sanciones tienen funciones preventivas o represivas.

Esto es, funcionan para inhibir el comportamiento infractor haciéndole saber a los contribuyentes que, si

cometen conductas infractoras, existirá una sanción que en todos los casos les va a perjudicar, en diferentes maneras y porcentajes.

En tanto, la finalidad represiva es para cohibir y coacer las conductas ya realizadas que la ley considera como infracción; para lo cual, el Estado ejerce su potestad punitiva. En síntesis, de los principales objetivos de imponer sanciones son: sancionar directamente al contribuyente que no cumple con sus obligaciones fiscales/aduaneras; servir como instrumento de poder coacción o coerción que la ley le otorga al Estado para asegurar el cumplimiento de las disposiciones fiscales o aduaneras y disciplinar al infractor.

Una vez que ha quedado claro la finalidad de las sanciones, abundaremos en lo relativo a la sanción que contempla el artículo 183-A de la Ley Aduanera, que son los supuestos por los cuales la mercancía pasa a ser propiedad del fisco federal.

ANTECEDENTES

Este artículo se adicionó en nuestra legislación aduanera en la reforma publicada en el Diario Oficial de la Federación en diciembre de 1998, esto a pesar de que la sanción consistente en que la mercancía pase a ser propiedad del fisco federal existe desde la Ley Aduanera de 1928 aunque claro, los supuestos

¹ BASTOS Pinto, Manuel, *et al*, *Diccionario de Derecho Constitucional Contemporáneo*, Gaceta Constitucional, Perú, 2012, p. 260.

han ido en aumento en virtud de que se buscaba sancionar las conductas infractoras, tomando en cuenta la gravedad de la infracción, de conformidad con la exposición de motivos publicada el 13 de noviembre de 1998.

Además, en la exposición de motivos se hizo referencia a que se revisaron los supuestos por los cuales las mercancías deben pasar a ser propiedad del fisco federal y que se incorporaban en una sola disposición para evitar diversidad de criterios en su interpretación y aplicación.

MARCO LEGAL NACIONAL E INTERNACIONAL

El artículo 183-A de la Ley Aduanera, contempla en sus siete fracciones las hipótesis jurídicas por las cuales se pierde la propiedad de la mercancía a favor del fisco federal. No obstante, si hacemos una coyuntura de estas fracciones, nos encontramos con que son un total de 24 supuestos, sin perjuicio de las demás sanciones aplicables.

Este punto es el más importante y destacable del presente artículo ya que, la Ley Aduanera establece más de una sanción para una conducta que es exactamente la misma, es decir, se concurren las sanciones, que en algunos supuestos es incluso constitutivo de delito.

Por ello, nos enfocaremos en aquellas hipótesis que son castigados excesivamente y que, dejan de cumplir con el objetivo de las sanciones y de los principios de los acuerdos internacionales de los que el Estado mexicano es parte. Consecuentemente se pueden tachar de inconvenientes.

Así es, México es parte del General Agreement on Tariffs and Trade, mejor conocido como GATT, el cual establece en su artículo VIII los derechos y formalidades referentes a la importación y exportación, en el numeral 3 de ese artículo se hace referencia a que ninguna parte impondrá sanciones severas por infracciones leves, ni mayores a las necesarias para que sirvan simplemente de advertencia.

A saber:

Artículo VIII. Derechos y formalidades referentes a la importación y exportación.
(...)

3. Ninguna parte contratante impondrá sanciones severas por infracciones leves de los reglamentos o formalidades de aduana. En particular, no se impondrán sanciones pecuniarias superiores a las necesarias para servir simplemente de advertencia por un error u omisión en los documentos presentados a la aduana que pueda ser subsanado fácilmente y que haya sido cometido manifiestamente sin intención fraudulenta o sin que constituya una negligencia grave.

(...)

Como se desprende del precepto legal citado, México como parte contratante del GATT, no puede imponer sanciones severas por infracciones leves de los reglamentos o formalidades de aduana, ni sanciones pecuniarias superiores a las necesarias para servir simplemente de advertencia, lo cual también tiene armonía con los objetivos de las sanciones invocados con antelación. De tal forma que, si la legislación doméstica incluye sanciones que contravienen estos principios, se convierten en inconvenientes.

Adicionalmente, el Estado mexicano ratificó el Acuerdo Sobre la Facilitación del Comercio; por lo que, tiene que cumplir con su contenido y armonizar la legislación nacional para adecuarla a lo establecido por el Acuerdo. Esto es, se debe cumplir con lo previsto en el artículo 6.3., en el numeral 3.3., que en la parte que nos atañe, establece lo siguiente:

Artículo 6.3. A los efectos del párrafo 3, se entenderá por "sanciones" aquellas impuestas por la administración de aduanas de un Miembro por la infracción de sus leyes, reglamentos o formalidades de aduana.

(...)

3.3 La sanción impuesta dependerá de los hechos y las circunstancias del caso y será proporcional al grado y la gravedad de la infracción cometida.

(...)

Como se desprende del artículo previamente citado, las sanciones impuestas a los infractores de las legislaciones aduaneras deberán de ser casuísticas, esto quiere decir que, deben de atender a la circunstancia por la cual se cometió la infracción, situación que la legislación nacional no contempla, pues sólo busca imponer sanciones sin atender los hechos y circunstancias del entorno. Máxime que, en su afán de sancionar, excede su potestad punitiva.

Se afirma lo anterior toda vez que, de conformidad con los acuerdos internacionales previamente citados y la propia Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, las multas no pueden ser excesivas.

No obstante, existe un problema en cuanto a la naturaleza jurídica de la sanción que prevé el artículo 183-A de la Ley Aduanera ya que, de conformidad con criterios jurisdiccionales no se considera que se trate de una multa,² ni de una sanción pecuniaria, pues su función es eliminar del tráfico nacional mercancías que no se sujetaron a las disposiciones aduaneras.³

En ese orden de ideas, nos encontramos en un limbo jurídico con esta sanción toda vez que, si teóricamente no cumple con los requisitos para tener el carácter de multa y existen criterios jurisdiccionales y jurisprudenciales que no la consideran decomiso, ni confiscación de bienes, no se tiene certeza de qué tipo de sanción es, pues recordemos que las sanciones en materia administrativa, son las multas, amonestaciones, arresto, clausuras, entre otras, pero no encuadra ninguna en el tipo de sanción que deba considerarse es la establecida en el artículo 183-A de la Ley Aduanera.

Lo anterior cobra relevancia en virtud de que, a pesar de no cumplir con los requisitos para ser considerada como una multa, sí debería de seguir los requisitos legales y constitucionales de la multa, los cuales son: la individualización, proporcionalidad y atender al caso en particular, esto teniendo en cuenta que, al tratarse de una sanción que causa una grave afectación a la esfera jurídica de los particulares, debe de tener límites y lineamientos que las autoridades deban de seguir al momento de imponerla, pues si la autoridad puede imponer esta sanción por hechos que en algunos casos, puedan ser subsanadas las irregularidades o no se atiende a los requisitos que se deben de seguir las multas, se estaría imponiendo una sanción excesiva, que si bien es

cierto no sería literalmente una “multa excesiva” de las prohibidas por el artículo 22 de la Carta Magna, sí sería una sanción excesiva que encuadraría en lo previsto con el artículo referido.

Cabe mencionar que, no estamos hablando de todos los supuestos que contempla el artículo 183-A de la Ley Aduanera, sino aquellos en los que, a nuestro criterio, resultan excesivos como los contemplados en las siguientes fracciones:

- II. Cuando sea falso o inexistente el nombre, denominación o razón social del importador o proveedor en el extranjero, domicilio del proveedor en el extranjero, domicilio fiscal del importador, cuando en el domicilio señalado en el pedimento no se pueda localizar al proveedor en el extranjero.

Esta fracción debería ser derogada, pues al cometer esta conducta infractora, las consecuencias legales son: una multa del 70 % al 100 % del valor en aduana de las mercancías, el embargo precautorio de las mercancías, se equipará el delito de contrabando y se pierde la propiedad de las mercancías.

De modo que, se viola lo asentado en los acuerdos internacionales de los que el Estado mexicano es parte y de la propia Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos toda vez que, el objetivo de sancionar es inhibir y reprimir la conducta, sin embargo, con la simple multa sería suficiente y más aún, en este supuesto no se está omitiendo con obligaciones de carácter aduanero, ni fiscal, ni se causa un detrimento al fisco.

Específicamente, en este supuesto es irrelevante si los datos son falsos o inexistentes, principalmente el domicilio del proveedor en el extranjero, pues se tienen casos en los cuales se está en presencia de mercancía que fue legalmente importada pagando las contribuciones y cumpliendo con las obligaciones aduanales correspondientes pero derivado de una verificación de domicilio al importador se consideró que no estaba localizable, ante lo cual se embargan mercancías y se impone una multa que no es proporcional, en atención a que se pagaron las contribuciones correspondientes y no existe razón para imponer una multa considerando su valor o, que se pierda la propiedad de esta, pues no se incumple con el bien jurídico que las autoridades aduaneras tutelan, esto

² Tesis 1a. VI/2018, *Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta*, Décima Época, t. I., enero de 2018, p. 277.

³ Tesis V-TASR-XII-II-1272, Ley Aduanera. La hipótesis prevista en el último párrafo del artículo 183-A de dicho cuerpo legal

es, las contribuciones y cumplimiento de obligaciones aduaneras, como los son las Regulaciones y Restricciones no Arancelarias .

Por otra parte, tenemos la fracción III, que medularmente prescribe lo siguiente:

- III.** Cuando se importe o exporte, se introduzca o extraiga del país mercancía prohibida, cuando las empresas con programa autorizado por la Secretaría de Economía realicen importaciones temporales de mercancías que no se encuentren amparadas en su programa, se inserten mercancías extranjeras procedentes de la franja o región fronteriza al resto del territorio nacional, se extraigan o pretendan extraer mercancías de recintos fiscales o fiscalizados sin que hayan sido legalmente entregados por la autoridad o personas autorizadas para ello, cuando las mercancías en tránsito internacional se desvíen de las rutas fiscales o sean transportadas en medios de transporte distinto a los autorizados tratándose de tránsito interno, no se acredite con la documentación aduanal correspondiente la legal estancia o tenencia de las mercancías o no se sometan las mercancías a los trámites previstos en la Ley para su introducción al territorio nacional o su salida del mismo.

Al respecto se considera que, en una misma fracción se contemplan muchos supuestos que, en su mayoría pueden ser subsanadas las irregularidades, pagar las contribuciones que, en su caso, sean omitidas y cumplir con las Regulaciones y Restricciones no Arancelarias. De modo que se considera excesivo que los contribuyentes pierdan la propiedad de las mercancías cuando no se pone en riesgo la seguridad nacional con el tráfico de estas mercancías, siempre que se cumplan con las obligaciones aduaneras y se pague la multa que conforme a derecho corresponda.

Continuando con nuestro análisis, tenemos la fracción VII, que dispone lo siguiente:

- VII.** En el supuesto a que se refiere el artículo 183, fracción III de esta Ley.

Esta fracción es confusa en virtud de que, el artículo 183, fracción III de la Ley Aduanera establece las multas a quienes omitan total o parcialmente el pago de contribuciones, no comprueben el cumplimiento

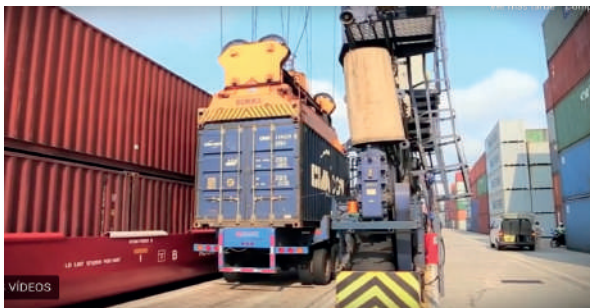
de Regulaciones y Restricciones no Arancelarias (hipótesis que prevé la fracción IV del 183-A de la Ley Aduanera) y cuando se importen o exporten mercancías prohibidas (hipótesis que prevé la fracción III del 183-A de la Ley Aduanera), luego entonces se puede presumir que un mismo artículo contempla dos veces el mismo supuesto. De forma que, el artículo en cuestión además de ser excesivo, se encuentra mal redactado y se presta a diferentes interpretaciones y aplicaciones.

CONCLUSIONES

PRIMERA. Si el objetivo de las sanciones es disuadir a los infractores para que no cometan conductas tipificadas como infracción, el artículo 183-A de la Ley Aduanera no cumple con ese objetivo pues el compendio de sanciones previstas en la legislación nacional hace que se vuelva excesiva y contradictoria de los acuerdos internacionales de los que el Estado mexicano es parte, así como de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos en su artículo 22.

SEGUNDA. Sería importante reformar el artículo 183-A de la Ley Aduanera, con la finalidad de extraer sanciones que resultan excesivas en nuestro ordenamiento jurídico y que, por lo tanto, violan lo establecido en instrumentos internacionales y en la propia Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos.

TERCERA. El problema principal en la imposición de la sanción que prevé el artículo 183-A de la Ley Aduanera es que la pérdida de la propiedad de las mercancías se produce, no porque se apruebe una sanción abusiva, sino por la acumulación de sanciones, de tal manera que la suma de éstas es excesiva y más, si se suman las sanciones que por Derecho procedan. Esto es, si se subsanan las irregularidades y se paga la multa, se cubre el bien jurídico que tutelan las autoridades aduaneras y aun así, se pierde la mercancía a favor del fisco federal.



LAS NORMAS OFICIALES MEXICANAS, ¿PROTECCIÓN AL CONSUMIDOR O DOLOR DE CABEZA?



Lic. Verónica Monserrat Espina Torres

Licenciada en Derecho por la UNAM, con especialidad en Derecho de comercio exterior por la misma institución. Estudia la maestría en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior en el CUEJ. Se ha desempeñado en las áreas jurídicas y de consultoría en agencias aduanales. Actualmente ejerce el cargo de gerente de consultoría en la agencia aduanal CODEX.

Hoy en día, el tema de la gestión de la calidad de los productos, se ha convertido en un tema sumamente importante no sólo en un ámbito local, sino a nivel internacional, el cumplimiento de estrictos estándares de calidad y seguridad resultan un aspecto altamente a considerar para el vendedor internacional, pero también resulta de relevancia para el consumidor, que busca ciertos aspectos al realizar una compra; entre ellos podemos encontrar la calidad, el precio y la facilidad de acceso al producto.

En el tema de las NOMs es importante hacer una distinción entre las mismas, ya que es posible que, al no estar familiarizados con la materia, nos cause confusión, pero primero debemos señalar su definición; se trata de una regulación en el ámbito técnico, que busca que productos y servicios tengan una calidad e información comercial que proteja, pero a su vez también traiga consigo desarrollo económico.¹

Pues bien, desde la perspectiva de la que escribe, podemos encontrar la siguiente clasificación:

1. Por su ámbito de aplicación (producto-servicio).
2. Por su forma de cumplimiento (certificación-etiquetado).

Por otro lado, considerando la forma de cumplimiento de una NOM, existen dos formas, la primera de ellas

es efectuando un proceso de certificación al amparo de la misma norma; y, por otro lado, otorgarle información comercial al consumidor, es decir las conocidas normas de etiquetado.

En virtud de lo antes mencionado, es necesario hacer esa distinción, ya que al momento en que se pretenda aplicar la NOM y se quiera dar cumplimiento a la misma, tanto a nivel nacional como internacional, será importante considerar que se da cumplimiento de diferente forma.

ACTUAL CONTROL DE LAS NOMS

La Secretaría de Economía mediante reglas establece aquellas fracciones arancelarias sujetas al cumplimiento de una Norma Oficial Mexicana, por lo que el Anexo 2.4.1 Fracciones arancelarias de la tarifa de la Ley de los Impuestos Generales de Importación y Exportación en las que se clasifican las mercancías sujetas al cumplimiento de las Normas Oficiales Mexicanas en el punto de su entrada al país, y en el de su salida, el tan conocido en el mundo aduanero como Anexo de NOMs, señala no sólo las fracciones arancelarias, sino también todas las Normas que las mercancías de comercio exterior, pudieran estar obligadas a dar cumplimiento a las mismas y, por otro lado, señalando las formas de cumplimiento en el punto de entrada y los requisitos específicos a cumplir.

¹ Ley de la Infraestructura de la Calidad.



Es entonces que el numeral 1 y 2 del anexo señalan las fracciones arancelarias sujetas a cumplir con Normas de seguridad, por su parte el numeral 3 señala las fracciones arancelarias sujetas a una NOM de información comercial. Ahora bien, los numerales 5 y 6 señalan las formas de cumplimiento, las cuales se señalan de forma breve a continuación².

El numeral 5 señala que las fracciones arancelarias citadas en los numerales 1 y 2 deberán de dar cumplimiento en primera instancia con el certificado de cumplimiento de la NOM o, como alternativas los certificados de equivalencia o a través de los acuerdos de reconocimiento mutuo³, los cuales en la Ley de la Infraestructura de la Calidad vienen a ser considerados a nivel país-país para que entre ellos puedan reconocerse los procedimientos de calidad aplicados en cada uno.

Con relación a lo que se comenta, es importante hacer mención en forma muy breve del procedimiento e implicaciones de dar cumplimiento a una NOM de este tipo:

1. En primera instancia el producto debe ser enviado a un laboratorio acreditado por la EMA⁴, para que emitan un análisis. Ahora bien, es importante resaltar, que, dependiendo de la Norma a analizar, el tiempo de pruebas puede ser de entre 7 días hábiles hasta 6 meses de prueba, con costos muy variados

que pueden ir de entre 3000 hasta 60,000 pesos o más, dependiendo del laboratorio y la prueba.

2. La segunda parte del proceso implica que se acuda a un organismo certificador de producto, también acreditado por la EMA, quien realiza el análisis de la documentación solicitada para cada producto y emite un certificado que señala que el producto cumple con la NOM aplicable y por lo tanto el usuario o consumidor pueden tener la certeza de que es seguro usarlo.

Por otro lado, en cuanto hace a las Normas de información comercial, el numeral 6 del anexo señala como formas de cumplimiento:

1. Etiquetado de la mercancía en términos de cada NOM.
2. Como alternativa para determinadas Normas:

- El uso de una constancia de cumplimiento.
- Solicitud de una Unidad de Verificación (UVA) para inspección en domicilio particular.
- Finalmente, que las mercancías ingresen al régimen de depósito fiscal y en dicho almacén se inspeccione el cumplimiento; cabe aclarar que el almacén debe ser acreditado como UVA.

Siguiendo entonces el sentido de lo que señalamos, el tener que cumplir con una Norma de seguridad o una Norma de etiquetado, implican un gasto bastante considerable al importador y que deberá contemplar al momento de realizar cualquier importación de mercancías en este sentido.

Por otro lado, es importante recalcar el objetivo de las NOMs, para lo cual citamos lo que señala SNICE, las Normas Oficiales Mexicanas (NOM) son regulaciones técnicas de observancia obligatoria expedidas por las

² Anexo 2.4.1, fracciones arancelarias de la tarifa de la Ley de los Impuestos Generales de Importación y Exportación en las que se clasifican las mercancías sujetas al cumplimiento de las Normas Oficiales Mexicanas en el punto de su entrada al país.

³ Anexo 2.4.1, fracciones arancelarias de la tarifa de la Ley de los Impuestos Generales de Importación y Exportación en las que se clasifican las mercancías sujetas al cumplimiento de las Normas Oficiales Mexicanas en el punto de su entrada al país.

⁴ Entidad Mexicana de Acreditación.

dependencias competentes, que tienen como finalidad establecer las características que deben reunir los procesos o servicios cuando estos puedan constituir un riesgo para la seguridad de las personas o dañar la salud humana; así como aquellas relativas a terminología y las que se refieran a su cumplimiento y aplicación⁵.

Como se puede observar, la finalidad de las Normas Oficiales Mexicanas, es sin duda dar la certeza al consumidor de que el producto que está consumiendo, no es dañino para la salud humana, vegetal o animal, así como también que el consumidor pueda tener todas las herramientas para saber lo que está consumiendo y bajo su propio riesgo ingerir, utilizar, etc., un determinado producto, es por eso que su aplicación resulta sumamente importante para aquellos que acudimos a comprar un producto, pues debemos saber si lo que compramos pudiera causarnos una afectación en la salud o bien, que al comprar algo se tiene la certeza que ese objeto no explotará al momento de usarse; es por ello que no se puede dejar a la ligera el uso de las Normas Oficiales Mexicanas.

Sin embargo, el mismo anexo de NOMs también señala en su numeral las excepciones al cumplimiento de las Normas en el punto de entrada, de las cuales hemos tenido controversia desde octubre del 2018, pues en palabras de los representantes de la DGN y de la DGCE, gran parte de los importadores abusaban de las excepciones contenidas en el numeral 10 del citado Anexo, razón por la cual se inició con quitar determinadas normas de la excepción, especialmente de las fracciones VII y VIII, de las famosas cartas de no comercialización y, al final para que en octubre del 2020, se terminarán de eliminar dichas fracciones, acabando por completo con las cartas en términos de dichas fracciones del numeral multicitado.

Es por ello, que con las pasadas modificaciones, los importadores se vieron en la necesidad de cambiar sus procesos de importación y empezar a dar cumplimiento a las Normas Oficiales Mexicanas, que anteriormente no se cumplían y si bien, efectivamente hubo un abuso a las cartas de no comercialización, también es cierto que -y es a dónde va la crítica a las medidas implementadas- pareciera que en México no existe una real infraestructura que pueda dar soporte

y permita que los importadores cumplan con las NOMs, pues no existen las suficientes unidades de inspección, laboratorios y organismos de certificación capaces de dar el servicio en un tiempo normal, sino que hay una sobresaturación del sistema que retrasa las operaciones de comercio exterior.

Por lo cual, en lugar de convertirse en un sistema ágil que efectivamente dé certeza al consumidor de lo que ya se mencionaba, entorpece la capacidad de importación de nuestro país, por lo que, considero, se convierte en un dolor de cabeza para el importador quien también se ha convertido en un personaje que ha dejado de prever los aspectos que pudiera afectar su operación.

Así es entonces que podemos concluir que las Normas Oficiales Mexicanas se convierten en un dolor de cabeza cuando ocurren dos momentos importantes:

1. Cuando el que implementa la normativa, no cuenta con la infraestructura que permita dar cumplimiento a las NOMs, de una manera no sólo adecuada, sino ágil, certera y eficaz, que dé seguridad al importador y exportador de que su operación de comercio exterior no será frenada y que podrá darle continuidad a su negocio.
2. Cuando el importador o exportador no es previsor y no se da el tiempo de revisar con cautela los aspectos que debe cumplir al momento de importar o extraer mercancías de territorio nacional, por lo cual, él mismo entorpece su operación de comercio exterior.

Cuando suceden los aspectos que antes mencionamos, se pierde el real objetivo de las Normas Oficiales Mexicanas, que buscan en sentido estricto proteger al consumidor, por lo cual es una labor conjunta, tanto del Estado mexicano de proveer de los medios para el cumplimiento, como de los actores de dar cumplimiento en tiempo y forma, a fin de que efectivamente el consumidor final sea el ganador en este ciclo normativo.



⁵ Sitio web de SNICE, <https://www.snice.gob.mx/cs/avi/snice/noms.inicio.html>



MAESTRÍA EN DERECHO CIVIL Y FAMILIAR

RVOE 20181226

Campus CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

CUEJ Baja California

(664) 200 2770
(664) 684 2303

CUEJ Veracruz

229 3753 434
229 3752 431

LA CADENA DE SUMINISTRO DESDE LA PERSPECTIVA DEL COMERCIO EXTERIOR

Lic. Jorge Adrián Hernández Moreno

Licenciado en relaciones internacionales por la Universidad Nacional Autónoma de México, con 12 años de experiencia en logística internacional, actualmente desempeñando el rol de líder de programas estratégicos de comercio exterior para una empresa farmacéutica.



En el mundo globalizado actual, donde el comercio internacional es clave para el fomento del crecimiento económico, las corporaciones buscan expandirse a mercados más allá de las fronteras de los países y las regiones económicas, esto implica un mayor nivel de complejidad, el cual exige mayor control, conocimiento de los mercados, una estrategia bien definida y objetivos claros que permitan alcanzar el éxito al momento de colocar un producto en el extranjero.

El plan de negocios de una compañía que pretende incursionar en mercados extranjeros es amplio y requiere considerar muchas variantes al momento de desarrollar la cadena de suministro, en este artículo el enfoque estará centrado en la perspectiva aduanal y de comercio exterior de la cadena de suministro.

Primero, entenderemos qué es una cadena de suministro, cuáles son sus elementos, cómo es la sinergia entre esos elementos. Posteriormente identificaremos el lugar que ocupa un equipo de comercio exterior dentro de la cadena de suministro y sus aportaciones a la misma.

LA CADENA DE SUMINISTRO

La cadena de suministro es todo ese proceso por el cual las mercancías atraviesan desde el proceso de transformación de la materia prima, hasta la distribución del producto terminado para ser consumido por el público al que vaya dirigido.

Este proceso puede ser tan largo y complejo como la compañía requiera hacerlo, todo dependerá de las elecciones que haga sobre procesos productivos, estrategias de distribución, control y administración de proveedores, ubicación de los centros de distribución y políticas y controles que se establezcan para efectos de controlar los inventarios, tanto de materias primas, como productos terminados y en una misma línea de control están todos esos insumos indirectos que brindan soporte a esa funcionalidad de la cadena de suministro, como por ejemplo refacciones y equipo requerido en las plantas de producción para asegurar el funcionamiento de las líneas de producción.

Por el mismo hecho que la cadena de suministro es larga, requiere de diversos actores que, en cada parte del proceso de transformación de la materia prima a un producto terminado, se encargarán de asegurar que la cadena de suministro fluya.

La interacción entre cada uno de estos actores participantes de la cadena de suministro es relevante para la funcionalidad de esta, lo cual vuelve la comunicación efectiva y el tiempo una herramienta indispensable para el aseguramiento del éxito al momento de hacer llegar los productos al mercado consumidor.

¿QUIÉNES INTEGRAN A LA CADENA DE SUMINISTRO?

Dentro de una planta productora es necesario adquirir los insumos que nos permitirán iniciar el

proceso productivo, para lo que es requerido un equipo de compras que se dedique a la búsqueda y selección de proveedores, que cumplan los requerimientos de calidad y precios competitivos que permitan mantener los costos de producción dentro del presupuesto y, que apoye a establecer las bases de los acuerdos comerciales y operativos, por medio de contratos de servicio y sobre todo, que se encuentre en constante monitoreo del servicio que los proveedores ofrecen a fin de mejorar cualquier desviación a los acuerdos que se adquieran durante la relación laboral.

Es importante mencionar que el equipo de compras es un área de soporte para la cadena de suministro, no es parte de esta, sus objetivos se alinean a los de la dirección y de la cadena de suministro y por ello es necesario tenerlos en cuenta al momento de analizar a la cadena de suministro.

Una vez que se cuenta con el abanico de proveedores que nos apoyarán al proceso productivo, es importante mantener una comunicación entre lo que ocurre con los requerimientos del negocio (demanda de productos), los proveedores de insumos y la planta productiva (liberación de producto final y disponibilidad para la distribución). Para llevar a cabo esta alineación es necesaria un área de planeación de la producción, quien es responsable de mantener el equilibrio dentro de la cadena de suministro; de ella dependerá el ritmo a la que se mueva la operación, adicional a eso toda la visibilidad para las demás de lo que ocurra en el movimiento de mercancías viene de esta área.

Una vez que las materias primas son solicitadas, necesitan ser resguardadas y administradas a fin de estar disponibles para el momento que los insumos sean requeridos para iniciar el proceso productivo. Así mismo los productos terminados que salen de las líneas productivas y están listos para iniciar el proceso de distribución a los puntos de venta, estas actividades de control y administración de inventarios son responsabilidad del equipo de almacén y distribución. Este equipo tiene la responsabilidad de administrar los activos de la compañía asegurando que la información sobre inventarios sea lo más acertada posible, ya que de estos datos dependerá la demanda de insumos para producir y la visibilidad al negocio sobre la disponibilidad de productos para dar cumplimiento a las demandas del mercado, adicional, son parte importante en el cumplimiento de los tiempos que el equipo de planeación de la producción programó y definió junto con la planta productiva, para

dar cumplimiento a los planes de producción asegurando la disponibilidad en cantidad, calidad y tiempo, respecto al surtido de insumos y materias primas.

COMERCIO EXTERIOR

Entre el proceso de solicitar órdenes de compra con los proveedores de insumos y el resguardo de las mercancías (ya sea materia prima o producto terminado), siempre y cuando los productos vengan de un país extranjero o en caso contrario, las mercancías sean destinadas a mercados internacionales, se encuentra el área de comercio exterior.

Este equipo va a interactuar de distintas maneras con todas las áreas auxiliares y pertenecientes a la cadena de suministro, incluso áreas administrativas y contables de la compañía interactúan con el equipo de comercio exterior, la razón de esto radica en el alcance de las responsabilidades que este equipo debe resguardar.

Por un lado, la operación debe ser asegurada, los tiempos que establece el equipo de planeación de la producción deben venir completamente alineados con los tiempos y procesos del equipo de comercio exterior determina: el tiempo, el costo, el volumen y la urgencia enmarcarán el cuadro de decisiones que deben tomarse para asegurar los tiempos se cumplan. Pero, no sólo es cumplir con tiempos, también es necesario obtener los mejores costos de transportación; lo importante es mantener un equilibrio entre el tiempo y dinero.



El equilibrio entre tiempo/dinero en la transportación de mercancías es posible en un ambiente de mayor control posible. El control se puede alcanzar anticipando y planificando eventos (comunicación con planeación de la producción), preparando el proceso logístico con anticipación y, sobre todo, asegurando el cumplimiento de los requerimientos de internación de las mercancías al país destinatario, antes de que la mercancía sea enviada por el proveedor en el país de origen.

Como podemos observar el equipo de comercio exterior desde el enfoque operativo tiene que dar cumplimiento a dos aspectos: legal (cumplimiento a regulaciones y legislaciones) y logística (transportación de mercancías).

Para el cumplimiento legal es indispensable conocer características de los insumos y materiales de importación. Al obtener la radiografía del producto es posible determinar el código o fracción arancelaria¹ del producto, cuáles son los requerimientos a cumplir para la importación (cumplimiento a normas, permisos especiales, cuotas especiales, etc.), incluso es posible se determine si la importación del producto puede ser ilegal.

Para esto existen reglas, reglamentos, códigos y legislaciones que fundamentan legalmente cada actividad que se va a realizar durante el proceso de despacho aduanero², no sólo para la parte procedimental existen las restricciones, también es importante asegurar que la documentación es verídica y correctamente emitida, a modo de evitar sanciones por parte de las autoridades aduanales.

Respecto a la parte logística, implica todo el proceso de coordinación de los proveedores de servicios logísticos (transportista terrestre, agentes de carga, agentes aduanales), la relevancia de este proceso es asegurar que los esfuerzos de cada proveedor sea guiada y dirigida al cumplimiento de los tiempos que están programados para las mercancía, al mismo tiempo se debe cuidar el cumplimiento regulatorio tanto locales (leyes, reglamentos, regulaciones de entrada y salida de mercancías), como internacionales (acuerdos de la OMC, prácticas de la OMA, incoterms de la ICC, estándares de la IATA durante todo el proceso de transportación de mercancías, regulaciones de la IMO, etc.).

El nivel de cumplimiento entre lo legal y operativo, el aseguramiento de los tiempos que requiere la cadena de suministro sean cumplidos y si a estos factores le añadimos los costos de transportación bajos, hacen que el equipo de comercio exterior sea un elemento importante y tenga un rol multifacético cuando analizamos la trazabilidad de los procesos que involucran a la cadena de suministro.

Pero no sólo dentro de la cadena de suministro el área de comercio exterior desempeña un rol, también lo hace con equipos que brindan soporte a la cadena de suministro.

Previamente al equipo de compras, la relación entre comercio exterior con este equipo es vital para asegurar proveedores de servicios logísticos confiables, que se adapten a las necesidades específicas para la transportación de mercancías, de acuerdo a lo que se necesita en la cadena de suministro, esto a la vez se relaciona con lograr costos logísticos y de transportación competitivos que permitan mantener la parte del precio del producto asociado a la transportación y logística (también conocido como *landed cost*) bajo control.

Adicional, junto con el equipo de compras, comercio exterior puede fungir como un aliado estratégico al momento de realizar negociaciones con los proveedores de insumos, pues es una práctica común hacer uso de los incoterms (Términos Internacionales de Comercio), con los cuales se pueden determinar obligaciones, riesgos y costos en la adquisición de un insumo. Determinar un incoterm puede ser relevante para evitar la asunción de riesgos innecesarios o costos extra no identificados al momento de transportar la mercancía, incluso se puede determinar desde la negociación del producto la complejidad que implicará importar la mercancía y con ello evitar muchos problemas cuando la mercancía se encuentre en la aduana.

Para esta relación entre comercio exterior y compras se podría decir que el trabajo de ambas partes puede lograr que los ahorros por las negociaciones de compras se vuelvan reales al momento de evitar que, la reducción en precio del producto o ganancias que pueda dar cualquier acuerdo comercial con el proveedor, se pierdan porque se generaron costos extra de transportación o simplemente la mercancía al no poder ser importada o exportada, se perdió ante la autoridad aduanal.

¹ "...multipurpose international product nomenclature developed by the World Customs Organization (WCO)", World Customs Organization (wcoomd.org)

² Ley Aduanera, artículo 35. (...) conjunto de actos y formalidades relativos a la entrada de mercancías al territorio nacional y a su salida del mismo, que de acuerdo con los diferentes tráficos y regímenes aduaneros establecidos en el presente ordenamiento, deben realizar ante la aduana, las autoridades aduaneras y quienes introducen o extraen mercancías del territorio nacional, ya sea los consignatarios, destinatarios, propietarios, poseedores o tenedores en las importaciones y los remitentes en las exportaciones, así como los agentes aduanales o agencias aduanales, empleando el sistema electrónico aduanero. (...)

Por último, adicional a la operación, la parte legal y de negociación está la parte financiera, en este aspecto también comercio exterior juega un papel relevante, desde esta perspectiva ya es fuera de la cadena de suministro y el enfoque viene más de lo contable/administrativo de la compañía.

Toda operación de Comercio Exterior generará la administración de gastos, no sólo logísticos, también contables, por el hecho de pagar impuestos a la importación/exportación (si aplica), involucrar la valoración aduanal³ que impacta directamente a los asientos contables de la compañía, mismos que deben estar alineados a los reportes de adquisiciones que se hacen a las autoridades fiscales y los reportes de valor de las mercancías que se hacen a las autoridades aduanales. Por esta situación se vuelve relevante ser transparentes en los procesos y la información que es reportada a modo de evitar posibles penalizaciones que impacten en los planes de negocio de la compañía.

Es importante tener en consideración la relevancia y alcance de un área de comercio exterior con enfoque y visión de todas las aristas que le impactan y por ende pueden ser de riesgo para la organización.

La percepción de esta área debe ir más allá de la transportación de mercancías. Otras áreas ya sean

de la cadena de suministro o de la empresa misma, debe tenerlo en consideración pues esto les permitirá identificar un enorme aliado que facilite procesos, información para una mejor toma de decisiones y sobre todo una mayor visión de todos los riesgos que rondan a la organización y que van más allá de temas contables, financieros o legales (desde el punto de vista mercantil). Los riesgos logísticos y legales (desde el punto de vista del cumplimiento aduanal), son enemigos silenciosos que quizá mientras no suceda algún evento desafortunado, como una auditoría en materia de comercio exterior, algún embargo a mercancías, cancelación de un permiso de importación o multa impagable por temas aduanales mal ejecutados, pueden estar fuera del radar de un alto directivo de la compañía, pero si lamentablemente ocurren, son los primeros en preguntar por tratar de entender qué pasó y cómo se puede solucionar.

Un equipo de comercio exterior consciente de esta situación y de la enorme responsabilidad que recae en ellos, estará en constante preparación ya sea de manera técnica o de procesos para estar siempre a la vanguardia de los cuidados que hay que tener y de los cumplimientos a los cuales deben apegarse y, si fuera necesario, notificar impactos mayores por cuestión de regulaciones locales, a toda la organización a modo de preparar los procesos necesarios que minimicen el impacto que se acerca.



³ ACUERDO GENERAL SOBRE ARANCELES ADUANEROS Y COMERCIO DE 1994. Artículo VII. "El valor en aduana de las mercancías importadas debería basarse en el valor real de la mercancía importada a la que se aplique el derecho o de una mercancía similar y no en el valor de una mercancía de origen nacional, ni en valores arbitrarios o ficticios".

RETOS DE LA ABOGACÍA FRENTE AL VIRUS SARS- COV-2



Mtro. Juan Manuel Zazueta Zazueta

Maestro en administración de negocios con finanzas por la Universidad Tec Milenio. Licenciado en Derecho por la Universidad Autónoma de Sinaloa. Licenciado en Negocios Internacionales por la Universidad de San Miguel. Maestrante de las maestrías de Derecho civil y familiar y de Derecho aduanero y Derecho comercio exterior, ambas por el Centro Universitarios de Estudios Jurídicos. Actualmente es secretario proyectista del Juzgado Segundo Familiar de Mazatlán, Sinaloa.

La situación que hoy vive el mundo es trágica. No sólo desde los puntos de vista de salud pública y económica, sino desde óptica de la impartición de justicia. México no es la excepción, es un hecho notorio para la sociedad que esta crisis trajo consigo consecuencias profundas que ponen en riesgo nuestra profesión. Por ello, me limitaré a proponerle a usted, estimado lector, los retos que la pandemia agudizó a los abogados y que, en definitiva, llegaron para quedarse.

JUSTICIA EN LÍNEA

La crisis sanitaria adelantó la e-justicia. Los abogados por consecuencia de la pandemia, exigían incansablemente la reapertura de los juzgados. Estaban peleando la guerra equivocada, pues, la verdadera pugna se debió circunscribir en la exigencia de la justicia en línea no sólo para nuevos litigios, sino para la continuación de los procesos ya radicados ante los tribunales, y, en las soluciones alternas al litigio.

Abiertos los juzgados los postulantes decidieron impulsar sus procesos en la vía tradicional, dilatando autónomamente sus propios juicios en vez de solicitar que las demás diligencias se efectuaran a distancia, proporcionando para ello correos electrónicos para darle seguimiento en línea.

Nos resistimos al cambio, pues a sabiendas de que va ser más difícil el acceso a los tribunales por la

concentración de personas, y, la posible propagación del virus, decidimos hacer largas filas, perdiendo más tiempo, más dinero y más esfuerzo.

El primer reto que les propongo es empezar a llevar los juicios en línea, siempre y cuando estos conflictos no puedan solucionarse de manera pacífica. Es decir, con un ganar-ganar, donde los propios particulares asuman la resolución de sus conflictos y no delegar siempre la solución a las autoridades.

CAMBIAR LA CULTURA DEL CONFLICTO POR LA DE LA PAZ

Los abogados pensamos de manera reiterada que todos los conflictos deben de llegar a tribunales, pues de ello depende -en gran medida- el cobro de los honorarios. Esto además de poner en tela de duda nuestra ética profesional, es una falta de empatía hacia el cliente.

Los clientes llegan a los despachos con un problema, a veces los abogados en vez de dar soluciones sencillas y concretas, son impulsores del conflicto, es decir, lo magnifican. Tenemos arraigada la cultura del litigio.

Los conflictos principalmente se originan por tres causas: por la relación entre las partes originadas en sus emociones y falsas percepciones de uno hacia el otro; derivado de la escasa información con que

cuentan los individuos y su falta de comunicación y; por causas de los intereses adversos o necesidades incompatibles¹.

De tal manera que, si conocemos el origen de las causas del conflicto de nuestros clientes, podemos dar soluciones eficaces que no culminarían destruyendo las relaciones existentes. Con ello, cultivaríamos la semilla de que el litigio es la última alternativa para la solución de controversias.

Por lo tanto, el segundo reto que tienen los abogados frente a la situación actual es: cambiar la mentalidad de la cultura del litigio por la de paz.

PRIVILEGIAR LAS VERDADERAS FORMAS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS

Si la cultura de los abogados es la del conflicto, lamentablemente las diferentes formas de solucionar las controversias se consideran métodos alternativos. Pero si permeara la cultura de la paz en los abogados, la alternativa inexorable sería el litigio.

Así, las verdaderas formas de solucionar las controversias serían cuatro: negociación, mediación, conciliación y arbitraje. Estas deberían de agotarse de manera gradual en caso de ineficacia para el caso concreto y, sólo en última instancia, pensar en el litigio.

Como dato duro, en el derecho angloamericano el 95 % de las controversias se resuelven a través de un *out of court settlement*². Tal vez se piense que esto es porque en los países de tradición del *common law* la justicia no es gratuita como en México, por lo que es más difícil acceder a la jurisdicción. Tal vez tengan razón en parte, pero lo cierto es que los países más avanzados en la procuración de justicia privilegian estos mecanismos, evidencia de ello es su inclusión insistente en tratados de libre comercio.

Independientemente de si estamos de acuerdo o no con ese tipo de soluciones, lo cierto e indudable es que evitan la coacción entre particulares y privilegian la conservación de las relaciones a largo plazo, además que los legal fees aumentan.

Por lo tanto, el tercer reto que enfrentan los abogados frente a la crisis sanitaria es: privilegiar las

verdaderas formas de solución de controversias y pensar en último término en el litigio.

¿ES INDISPENSABLE TENER UN DESPACHO?

Si la manera en la que nos comunicamos vía digital vino para quedarse, también la forma en la que prestemos nuestros servicios o interactuamos con nuestros compañeros de trabajo. Las videoconferencias son una herramienta indispensable al alcance de la sociedad que llegó para acelerar la forma en la que nos relacionamos con nuestros clientes.

La distancia ya no es pretexto. Si anteriormente posponíamos nuestras interacciones con los clientes o compañeros de trabajo por cuestiones de tiempo o distancia, esto dejará de ser indispensable.

Los abogados ahora deben privilegiar esta manera para facilitar no sólo la comunicación entre ellos con sus clientes, sino para rendirle cuentas sobre nuestro desempeño y cobro de honorarios.

Por lo tanto, el cuarto reto que enfrentan los abogados es: cuestionarse si es indispensable contar con una oficina grande que sirva como despacho o, seguir la tendencia mundial actual, utilizar membresías de *business cowork* solamente en caso de interacción personal.

NUEVAS ÁREAS DE OPORTUNIDAD: DERECHO DE SALUD, DE SEGUROS Y CONCURSAL

La pandemia también agudizó la necesidad de la especialización en áreas poco exploradas en el ejercicio profesional. Todos conocemos a alguien que tuvo o tiene la enfermedad COVID 19. ¿Realmente los médicos y hospitales cumplen con la normatividad?

El derecho a la salud es un área de oportunidad para que los abogados se especialicen en auditorías internas para cumplimiento de normas de salud; tramitación y obtención de permisos y registros sanitarios; procedimientos administrativos en materia de salud; consultoría y análisis de normas oficiales mexicanas; revisión de etiquetado y envasados de productos y un largo etcétera.

¹ Fierro Ferráez, Ana Elena, *Manejo de conflictos y mediación*, Oxford, México, 2010. ²A través de lo que en México conocemos como contrato de transacción.

Derecho de seguros es otra área de oportunidad. ¿Cuántas personas no mitigaron el riesgo de morir frente a la pandemia o necesitar atención médica hospitalaria de primer nivel? Tampoco estuvieron listas las aseguradoras para hacer frente a sus responsabilidades, mucho menos se especializaron los abogados.

En el área del derecho de seguros los abogados deben de estar preparados para la constitución, autorización y operación de instituciones de seguros y agentes de seguros; contratos; cumplimiento regulatorio; procedimientos administrativos y, soluciones alternativas al litigio.

El derecho concursal es otra área de oportunidad. ¿Cuántas empresas se declararon en concurso por no poder hacer frente a sus obligaciones por la crisis económica? Demasiadas. Los abogados corporativos se enfocan en representar a las empresas sólo en su constitución, control corporativo, auditorías legales, planeación corporativa, fusiones y adquisiciones.

Los abogados deben de saber celebrar y cumplir operaciones comerciales con empresas sujetas a un procedimiento concursal, reconocer, determinar el grado y prelación de los créditos, separar los bienes dentro del procedimiento concursal, elaborar, aprobar y ejecutar convenios concursales, vender y adquirir activos de empresas en quiebra y reconocer y ejecutar garantías.

EL CUIDADO DE LAS FINANZAS PERSONALES

El principal problema de las finanzas personales son los malos hábitos. Ganamos dinero para comprar bienes innecesarios, tener más pasivos, pagar nuestras deudas. Si el dinero que ganas no es suficiente, no estás haciendo las cosas bien. Cambia tu vida financiera, deja de hacer lo mismo, eso no te ha funcionado.

Pongo a su consideración, estimado lector, alguno de los hábitos que le ayudarán a tener mayor estabilidad financiera, tal y como dicen los grandes empresarios:

1. Establece tus objetivos. Para saber a dónde quieres llegar es importante saber dónde estás. En qué gastas el dinero que ganas, cómo puedes generar más y evitar gastos innecesarios.

2. Piensa en grande. Las personas exitosas siempre piensan en grande. No te esperes a tener la necesidad de hacer las cosas, actúa por completa satisfacción. Las cosas pequeñas no motivan a nadie, las grandes sí.

3. Organiza tus gastos. Una persona que despilfarró el dinero, batalla para salir de sus deberes y obligaciones. Para evitar esto, apóyate en un contador, haz un estado de resultados y un balance general, registra tu contabilidad.

4. Levántate temprano. Esto qué tiene que ver, te preguntarás. Pues bien, las personas financieramente exitosas madrugan, porque mientras los otros siguen descansando, ellos tratan de aprovechar al máximo las horas del día. El tiempo que le dediques a tu día, también impactará en tus finanzas, una persona proactiva rinde y se organiza mejor.

6. Estandariza tus procesos. Los ingenieros industriales no me dejarán mentir, los mejores negocios se hacen estandarizando procesos, pues evita redoblar esfuerzos y tu trabajo será más organizado.

En la abogacía es importante ir estandarizando procesos, establecer manuales del puesto. Si tienes subalternos, las instrucciones serán terminantes, no habrá ninguna duda de ellas, no podrán invocar excusas porque los manuales del puesto delimitan sus obligaciones en el trabajo.

7. Piensa en las necesidades de los demás. El agilizar el trabajo te hará más eficiente. Analiza los casos que se ponen a tu consideración, piensa como el servidor público que resolverá.

En la medida en que haces promociones sencillas para tu receptor, hará que tus litigios duren menos tiempo, tus clientes gastarán menos, lo que les dará una satisfacción de tus servicios y los servidores públicos preferirán resolver tus litigios por estructurar bien tu trabajo, tus ideas, tus peticiones.

Recuerda que tu principal trabajo es la comunicación, respeta a tu interlocutor, busca persuadirlo. No ocupas tener ideas rebuscadas, simple-

mente realiza aquellas que solucionen los problemas de los demás.

8. Pregunta más, habla menos. En la medida en la que quieres controlar las conversaciones aprendes menos. Pregúntate: ¿cuándo yo empiezo a hablar, estoy aprendiendo? La respuesta segura será un no.

Preguntar y escuchar te dará soluciones que no contemplabas, te abrirá el panorama.

Además, te dará ventajas competitivas, las personas quieren que las escuchen a veces, por eso cambian de abogados, por su falta de empatía.

9. Invierte en conocimiento. En la medida en la que inviertes en conocimiento y habilidades, perfeccionarás tu trabajo. Compra libros, cursos, diplomados y postgrados, tendrás un mayor bagaje cultural y mayores aptitudes que los demás.

10. Rodéate de personas exitosas. En la medida que te rodeas de personas más exitosas que tú, adquieres su conocimiento y sus habilidades.

Piensa en los hábitos que los hicieron exitosos, funcionarán contigo.

11. No te resistas al cambio. Para tener ideas nuevas tenemos que reinventarnos. No te desesperes, los buenos hábitos requieren tiempo, pero una vez que los integrantes en tu día a día mejorarás.

Desde mi particular opinión, todos estos son los retos que enfrentamos como abogados frente a la pandemia. Tal vez sean muchos más, pero lo importante es adaptarse a los cambios, si no lo hacemos, la competencia nos ganará.

La crisis de salud pública y económica no tiene un término exacto. Tú tienes que mitigar los riesgos, adaptarte a los cambios, establecer la nueva normalidad. En la medida en que estamos preparados para una nueva situación de esta naturaleza, enfrentaremos sin problemas los cambios que se den. Un abogado siempre debe de ponerse en la peor situación, no para pensar negativo, sino para estar preparado frente a cualquier cambio inesperado.



2º Seminario de Actualización

FISCAL, ADUANERO, COMERCIO EXTERIOR Y LABORAL

25 AL 28 DE ENERO DE 2021

LUNES



■ DERECHO ADUANERO 25 DE ENERO DE 2021

Justicia aduanera en tiempos del COVID

18:00 Hrs - Dr. Juan Rabindrana Cisneros

Nueva LIGIE, NICOs y sexta enmienda

19:00 Hrs - V.A. Rubén González Contreras

INCOTERMS 2020 y Ley de Infraestructura de la Calidad

20:00 Hrs - Mtro. Héctor Díaz Arzola

MARTES



■ COMERCIO EXTERIOR 26 DE ENERO DE 2021

Necesidad de modificar la Ley de Comercio Exterior

18:00 Hrs - Mtro. Guillermo Rodolfo Solís Sansores

Capítulo 7 del T-MEC

18:30 Hrs - Mtro. César Omar Correa Alcalá

Inversión extranjera en el T-MEC

19:00 Hrs - Dr. Hadar Moreno Valdez

Actualización de las Restricciones y regulaciones no arancelarias y actualización IMMEX y certificación IVA e IEPS

20:00 Hrs - Mtro. Ricardo Méndez Castro

MIÉRCOLES



■ DERECHO FISCAL 27 DE ENERO DE 2021

ISR personas morales

18:00 Hrs - Mtro. Isidro Cañedo Osnaya

ISR personas físicas e IVA

19:00 Hrs - Mtra. Vicenta Sandoval Estrada

Código Fiscal de la Federación

20:00 Hrs - Dr. Carlos Verduzco Reina

JUEVES



■ LABORAL 28 DE ENERO DE 2021

Derecho del trabajo, teletrabajo, modificaciones al régimen de pensiones

18:00 Hrs - Mtro. Magdaleno Villanueva Flores

Justicia laboral en tiempos del COVID-19 y teletrabajo

19:30 Hrs - Mtro. Enrique Bautista Paz

TLC MÉXICO- REPÚBLICA DE COREA, ¿ALIANZA ESTRATÉGICA O DESVENTAJA EVIDENTE?



Lic. Jocelyn P. Toledano

Licenciada en negocios y comercio internacional por la Universidad Autónoma de Querétaro campus San Juan del Río (UAQ), estudiante de la maestría en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos (CUEJ). Actualmente labora en compañía del ramo automotriz y eléctrico como PC&L Logística.

El presente artículo aborda el desarrollo de la relación comercial entre México y Corea del Sur y expone las posibles ventajas o desventajas de concretar un Tratado de Libre Comercio.

A 58 años de que México y Corea del Sur estrecharan su relación diplomática, ambos países firmaron un Acuerdo de Hermanamiento entre la Alcaldía Cuauhtémoc y la Ciudad de Seocho, Corea, con la finalidad de brindar cooperación técnica entre ambas alcaldías en materia de transparencia, movilidad y desarrollo sustentable.

El presente acuerdo se suma a la gama de los ya firmados en el transcurso de su relación comercial y en específico, en la visita de la exmandataria Park Geun-hye en el año 2016 que, junto con el expresidente Enrique Peña Nieto, firmaron 17 acuerdos de cooperación en las siguientes materias:

Energías limpias, tecnología e innovación, créditos a la exportación, supervisión financiera, cooperación policial, al intercambio de conocimientos, educación superior, telemedicina, industrias creativas, productos farmacéuticos, turismo, combate a la delincuencia organizada, patentes, salud, tecnología eléctrica, promoción comercial y desarrollo de negocios en el sector eléctrico.

En esa misma visita se acordó establecer reuniones de negociación para firmar un TLC, sin embargo, ambas partes no llegaron a un acuerdo dejando detenida la negociación.

No era la primera vez que las negociaciones con Corea del Sur no culminaron en un TLC. En 2008 en el sexenio del expresidente Felipe Calderón Hinojosa y en 2006 con el expresidente Vicente Fox Quesada ya había un antecedente de suspender las negociaciones por falta de acuerdos entre ambas partes.

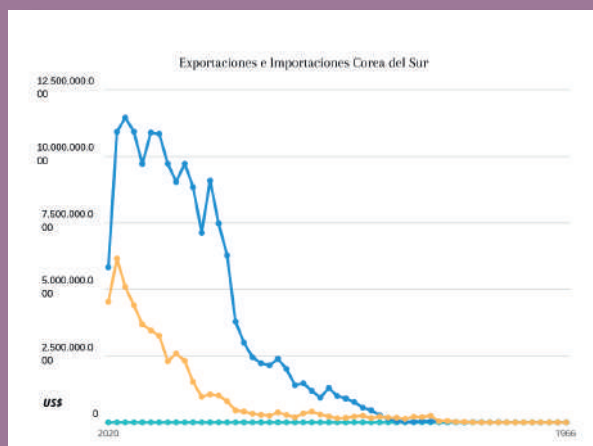
Una de las razones principales por las cuales se considera que México no ha querido concretar un TLC con Corea del Sur es debido al creciente déficit que se ha presentado desde 1988, de acuerdo con la información estadística del KITA (*Korea International Trade Association*).

En el año 2010 el sector privado en México manifestó que el TLC traería consigo efectos negativos, por lo que la Secretaría de Economía mantuvo su posición en estrechar la relación comercial e inversiones, pero reservándose el derecho de negociar un TLC.

RELACIÓN COMERCIAL MÉXICO-COREA

De acuerdo con datos del KITA, México presentó una balanza comercial superavitaria tan sólo unos años después de iniciar su relación diplomática en 1962 con Corea del Sur y, mayormente continuaría este comportamiento (con excepciones) hasta el año 1988 donde nuestra balanza comercial fue deficitaria y así se mantendría en lo que va del año 2020. Dicha tendencia deficitaria se origina con la llegada de la inversión coreana entre 1986 y 1988.¹ (Véase gráficas 1 y 2).

¹ López Aymes, Juan Felipe, "Comercio e inversión coreana en México: el TLC bilateral como víctima de respuestas divergentes a la crisis México y la Cuenca del Pacífico", *México y la Cuenca del Pacífico*, México, 2011, núm. 41, mayo-agosto. Consúltase en <https://www.redalyc.org/pdf/4337/433747499003.pdf>



Gráfica 1. Con base a la información estadística del KITA (Korea International Trade Association) http://www.kita.org/kStat/byCount_SpeCount.do

Exportaciones e Importaciones Corea del Sur 1966-2020		
AÑO	EXPORTACIONES	IMPORTACIONES
2020	5,840,921,108	4,540,108,800
2010	8,845,549,442	1,521,026,525
2000	2,391,359,858	377,947,133
1990	559,533,482	264,155,947
1980	44,729,698	64,231,346
1970	407,000	864,000
1969	241,000	2,965,000
1968	-	1,758,000
1967	55,000	782,000
1966	-	816,000

Gráfica 2. Con base a la información estadística del KITA (Korea International Trade Association) http://www.kita.org/kStat/byCount_SpeCount.do

Algunos de los productos importados en México hasta septiembre de 2020 de acuerdo con KITA, son autopartes, automóviles, circuitos electrónicos integrados, entre otros, clasificados en las partidas 8708, 7210, 8529, 8523, 8409, 7208, 3907, 8542 y 8703. (Véase gráfica 3).

Principales Bienes Exportados por Corea del Sur				
Rank	Partida	Commodity	Valor 2019	Valor 2020 (1-09)
		Total	10,927,016	5,840,921
1	8708	Partes y accesorios de vehículos automóviles de las partidas 87.01 a 87.05.	1,350,972	685,713
2	7210	Productos laminados planos de hierro o acero sin alear, de anchura superior o igual a 600 mm, chapados o revestidos.	684,954	433,922
3	8529	Partes identificables como destinadas, exclusiva o principalmente, a los aparatos de las partidas 85.25 a 85.28.	1,124,616	328,397
4	8523	Discos, cintas, dispositivos de almacenamiento permanente de datos a base de semiconductores, tarjetas inteligentes ("smart cards") y demás soportes para grabar sonido o grabaciones análogas, grabados o no, incluso las matrices y moldes galvánicos para fabricación de discos, excepto los productos del Capítulo 37.	195,453	215,073
5	8409	Partes identificables como destinadas, exclusiva o principalmente, a los motores de las partidas 84.07 u 84.08.	308,433	145,209
6	7208	Productos laminados planos de hierro o acero sin alear, de anchura superior o igual a 600 mm, laminados en caliente, sin chapar ni revestir.	315,298	143,605
7	3907	Poliacetales, los demás poliéteres y resinas epoxi, en formas primarias; policarbonatos, resinas alídicas, poliésteres alídicos y demás poliésteres, en formas primarias.	171,891	143,325
8	8542	Circuitos electrónicos integrados.	209,34	137,509
9	8703	Automóviles de turismo y demás vehículos automóviles concebidos principalmente para el transporte de personas (excepto los de la partida 87.02), incluidos los vehículos del tipo familiar ("break" o "station wagon") y los de carreras.	527,219	134,431

Gráfica 3. Con base a la información estadística del KITA (Korea International Trade Association) http://www.kita.org/kStat/byCount_AllCom.do

Haciendo una comparativa respecto del 2019, se puede observar una disminución en el valor de las importaciones, gran parte, debido al desplome de la venta de automóviles a nivel global y el paro de operaciones en la mayoría de las empresas del sector automotriz, generado por la pandemia Covid-19.

De igual manera las importaciones de *commodities* mexicanos al país surcoreano también sufrieron una baja, sin embargo, menos drástica que la de las exportaciones.

Los principales bienes importados son aceites crudos de petróleo, minerales de plomo y cinc, autopartes y

automóviles para el transporte de personas clasificados en las partidas 2709, 2607, 8708, 2608, 8703, 9018, 8407, 8517 y 2616. (Véase gráfica 4).

De acuerdo a comentarios del actual embajador surcoreano, si se concretará un TLC se reducirían los aranceles para productos agroalimentarios provenientes de México, ya que actualmente se enfrentan a elevados aranceles "(Carne de res: 40%, Carne de cerdo: 18-25%, Pollo: 18-20%, Naranja: 50%)".²

INTERÉS DE COREA DEL SUR POR CONCRETAR EL TLC

Los funcionarios surcoreanos han mostrado en repetidas ocasiones su interés para negociar un TLC, sin embargo aunque las negociaciones no han prosperado, nuevamente en 2020 han externado su interés debido a la entrada en vigor del T-MEC (el Tratado entre México, Estados Unidos y Canadá), ya que en las palabras del embajador Sang-il Kim "México es una plataforma económica y geográfica para acceder a los mercados ubicados en las regiones de América del Norte y América Latina" y "empresas coreanas como KIA Motors, Hyundai Motors, Samsung Electronics, y LG Electronics serán beneficiadas por el acceso a mercados provenientes del T-MEC".³

La alianza no sólo permitiría acceder al mercado surcoreano sino a los países asiáticos con los que Corea del Sur tiene acuerdos comerciales como, por ejemplo, el tratado de libre comercio el RCPE (*Regional Comprehensive Economic Partnership*) compuesto de los 10 países de la Asean más Australia, Corea del Sur, China, Japón y Nueva Zelanda recientemente firmado el 15 de noviembre del 2020 y que se prevé que entre en vigor en dos años después de ser ratificado.

Principales Bienes Importados por Corea del Sur				
Rank	Partida	Commodity	Valor 2019	Valor 2020 (1-09)
		Total	6,159,866	4,450,109
1	2709	Aceites crudos de petróleo o de mineral bituminoso.	2,803,526	1,533,998
2	2607	Minerales de plomo y sus concentrados.	355,359	559,281
3	8708	Partes y accesorios de vehículos automóviles de las partidas 87.01 a 87.05.	256,926	285,208
4	2608	Minerales de cinc y sus concentrados.	316,308	240,981
5	8703	Automóviles de turismo y demás vehículos automóviles concebidos principalmente para el transporte de personas (excepto los de la partida 87.02), incluidos los vehículos del tipo familiar ("break" o "station wagon") y los de carreras.	89,211	186,284
6	9018	Instrumentos y aparatos de medicina, cirugía, odontología o veterinaria, incluidos los de centellografía y demás aparatos electromédicos, así como los aparatos para pruebas visuales	217,321	177,51
7	8407	Motores de émbolo (pistón) alternativo y motores rotativos, de encendido por chispa (motores de explosión).	84,473	159,331
8	8517	Teléfonos, incluidos los teléfonos celulares y los de otras redes inalámbricas; los demás aparatos de transmisión o recepción de voz, imagen u otros datos, incluidos los de comunicación en red con o sin cable (tales como redes locales (LAN) o extendidas (WAN)), distintos de los aparatos de transmisión o recepción de las partidas 84.43, 85.25, 85.27 u 85.28.	191,054	116,863
9	2616	Minerales de los metales preciosos y sus concentrados.	118,927	85,324

Gráfica 4. Con base a la información estadística del KITA (Korea International Trade Association) http://www.kita.org/kStat/byCount_AllCom.do

2 Adolfo Laborde, "Sudcorea afina TLC con México", El Heraldo de México, México, febrero de 2020. Consúltase en <https://heraldodemexico.com.mx/mundo/2020/2/6/sudcorea-afina-tlc-con-mexico-150768.html>

3 Idem.

¿NUESTRO PAÍS REALMENTE SE BENEFICIARÍA AL CONCRETAR UN TLC CON COREA DEL SUR?

A decir verdad, como ya se expuso en párrafos anteriores, México y Corea ya cuentan con un importante intercambio comercial que suma más de \$20 mil millones de dólares y una fuerte inversión que asciende a más de \$6 mil 500 millones de dólares según el embajador surcoreano y, un TLC podría acrecentar el intercambio comercial y la inversión, sin embargo, necesitamos reflexionar si México aprovecharía lo negociado en un TLC con un país de primer mundo como lo es Corea, ya que la industria mexicana no parece estar en condiciones de competir o siquiera aprovechar lo negociado en un tratado.⁴

Los rezagos de México y los avances de Corea han colocado al primero en una situación periférica y de dependencia que será difícil revertir en el esquema en el que opera la economía política mexicana actualmente, con o sin tratado.⁵ En la actualidad nos encontramos en una situación de desventaja comercial con Corea, sin embargo, aún estamos a tiempo de subsanar las áreas de oportunidad de nuestro país, para que en los años venideros seamos un socio comercial competitivo dentro de un tratado de libre comercio con Corea del Sur y aprovechar los beneficios del mismo.

En comparación con Corea del Sur tenemos una amplia gama de recursos naturales, mayor extensión territorial con toda clase de climas y ecosistemas, así como capital humano capacitado y con salarios bajos, en comparación a los surcoreanos, por lo que aparentemente podría ser suficiente para ser un socio comercial competitivo para ellos, sin embargo hay una brecha en tecnología y en educación de calidad, ya que según el embajador Bruno Figuero, Corea invierte el 4% de su PIB en educación y el 4.23% en investigación y desarrollo, uno de los más altos del mundo”.⁶

Considero que una de las estrategias para reducir el déficit comercial, además de fortalecer la producción nacional y fomentar las exportaciones, es aumentar la inversión directa en dicho país, lo cual es complicado desde la perspectiva de que los salarios en Corea son mayores respecto a México, empero, no es imposible puesto que existen empresas que ya lo han logrado como Grupo Promax y Kidzania.

México tiene el potencial de convertirse en un país de primer mundo y para lograrlo se necesita que el Sector Público, el Sector Privado y la población, caminemos en una misma visión, para lo cual, la educación de calidad es la mejor herramienta de comunicación y formación.

REFERENCIAS

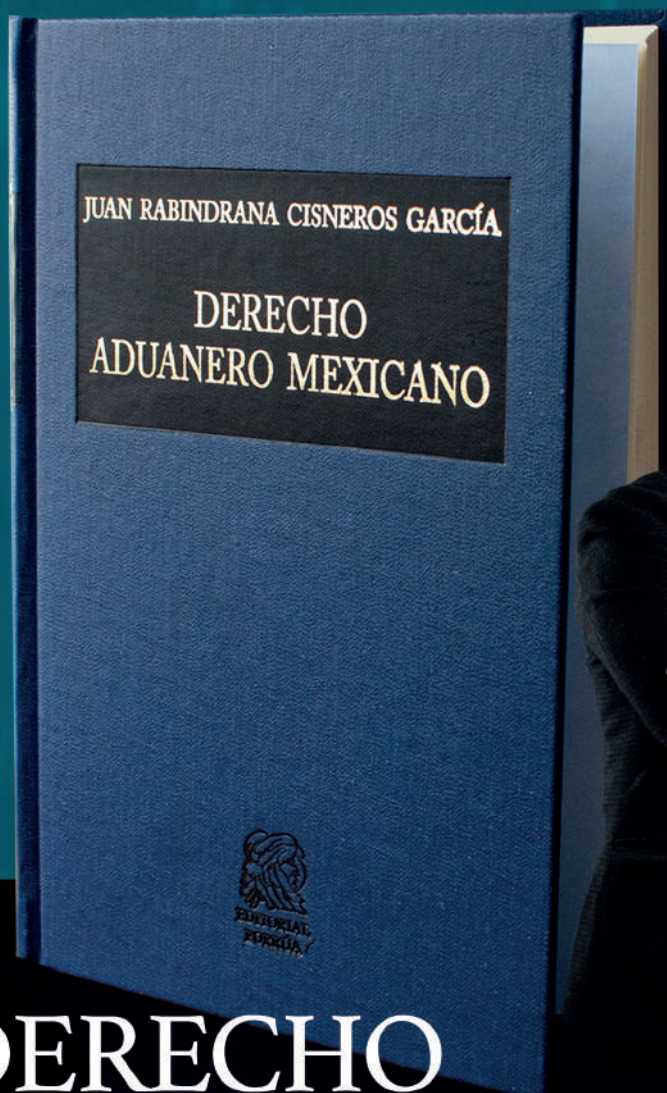
- Alejandro Ayala, “México y República de Corea firman 17 acuerdos y buscan un TLC”, Xinhuanet Español, México, abril 2016, http://spanish.xinhuanet.com/2016-04/05/c_135250359.htm
- Eduardo Valle, “México no busca TLC con Corea del Sur”, Expansión (2010), julio 2010, <https://expansion.mx/economia/2010/07/01/tlc-corea-del-sur-mexico-cnnexpansion>
- Presidencia de la República EPN. “México y Corea firman 17 acuerdos de cooperación”, Gobierno de México, México, abril 2016, <https://www.gob.mx/epn/es/articulos/mexico-y-corea-firman-17-acuerdos-de-cooperacion>
- Secretaría de Relaciones Exteriores “Se firma acuerdo de hermanamiento entre la Alcaldía Cuauhtémoc y la Ciudad de Seocho”, Corea Comunicado No.004, Gobierno de México, México, enero 2020, <https://www.gob.mx/sre/prensa/se-firma-acuerdo-de-hermanamiento-entre-la-alcaldia-cuauhtemoc-y-la-ciudad-de-seocho-corea?idiom=es-MX>



⁴ López Aymes, *op. cit.*, p. 58.

⁵ *Idem*.

⁶ Gabriela G, “México- Corea del Sur: cooperación sin escalas. Entrevista con Bruno Figueroa, embajador de México en la República de Corea”, *Comercio Exterior*, BANCOMEXT, México, nueva época, núm. 18, abril-junio 2019, pp. 68-70.



DERECHO ADUANERO MEXICANO

4ta. edición

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García



EDITORIAL
PORRÚA

ecex

ESCUELA DE COMERCIO EXTERIOR Y ADUANAS

LOS ESTUDIOS DE POSGRADO COMO UNA FORMA DE SUPERACIÓN ECONÓMICA Y SOCIAL

Dr. Juan Rabindrana Cisneros García

Doctor en Derecho, profesor de la Facultad de Derecho de la UNAM, rector del Centro Universitario de Estudios Jurídicos (CUEJ), exfuncionario en 4 ocasiones de la Administración General de Aduanas, 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. Es expositor a nivel nacional e internacional, autor de los libros: *Derecho aduanero mexicano* (editorial Porrúa), *Manual práctico de amparo contra el embargo de mercancías* (editorial Cencomex) y coautor de los libros: *Derecho procesal fiscal y aduanero* y, *El sistema nacional anticorrupción* (ambos de Tax Editores). Ha participado en la creación de más de 200 videos visibles en YouTube, sobre contenidos jurídicos.



El presente artículo tiene como propósito transmitir la experiencia que he tenido a lo largo de nueve años como rector del Centro Universitario de Estudios Jurídicos, respondiendo la pregunta de si estudiar una maestría o doctorado realmente ayuda a progresar económica y socialmente.

Como rector del CUEJ es muy común recibir profesionistas que desean estudiar alguna de las maestrías y los doctorados que oferta el Centro, pidiendo orientación sobre si cursar una maestría u otra, un doctorado o mejor otra maestría, y si realmente les ayudará a encontrar trabajo u obtener uno mejor, tener un mejor nivel de vida o tener un reconocimiento social. En concreto, si estudiar un posgrado les ayudará a obtener una mejor economía y reconocimiento social.

Cabe aclarar que los alumnos del CUEJ no solamente son abogados, sino también contadores, administradores o ingenieros que cursan los diferentes planes y programas de estudio, sobre todo a nivel maestría. Para los efectos de este artículo me ocuparé de los abogados (ya que soy abogado), pero los resultados son similares para los compañeros de otras carreras.

LOS ESTUDIOS DE POSGRADO POR SÍ SOLOS NO GARANTIZAN EL ÉXITO

Existe la opinión de muchas personas y expertos en el tema, en el sentido de que, a diferencia del pasado, estudiar una carrera ya no garantiza un empleo en el que se pueda escalar social y económicamente, ya que muchos de los profesionistas son desempleados y la tasa de desocupación incluso es mayor que el de las personas que no tienen una profesión.¹ Hay quienes incluso quieren estudiar dos maestrías a la vez, pero es un camino que no recomiendo ya que hay que especializarse muy bien en una de ellas y sacarle mayor provecho al conocimiento y a las relaciones sociales que puedas llegar a tener en la escuela.

ESTADÍSTICAS

En todo caso, es importante saber que de acuerdo con la Encuesta Nacional de Ocupación y Empleo (ENOE), al primer trimestre de 2016 la población ocupada como abogado en México es de poco más de 342 mil personas. · De cada 100 abogados, 62 son hombres y 38 son mujeres. · La Ciudad de México, el Estado de México y Jalisco concentran 46.9 % de estos profesionistas en el país. · Su edad promedio es de 39.5 años. · El promedio de años de escolaridad de los abogados es de 16.7; de ellos 90.3% tienen licenciatura, 9.2% maestría y 0.5% doctorado. · De cada 100 abogados, 59 son trabajadores remunerados y asalariados, 32 trabajan por su cuenta y nueve son empleadores.²

¹ Véase: <https://www.elsoldemexico.com.mx/mexico/sociedad/titulados-pero-sin-trabajo-uno-de-cada-dos-desempleados-son-profesionistas-1366690.html>

² Véase: http://www.diputados.gob.mx/sedia/biblio/usieg/comunicados/25ene19/economia/24_diaadelabogado_230118-24.pdf

Como acabamos de ver, la mayoría de los abogados sólo tienen licenciatura y buscan emplearse en el gobierno, en una empresa o despacho privado en lugar de trabajar por su cuenta (litigar) y únicamente 9 % les da empleo a otras personas, por lo que considero importante fomentar en el profesional del derecho la capacidad de autoemplearse y no esperar que alguien lo contrate, bien sea en el sector público o privado.

EL GRADO ACADÉMICO NO CAMINA SOLO

He escuchado que muchas personas piensan que con el puro hecho de concluir una carrera o un posgrado, la vida les va a cambiar en automático, pero esto no es así, ya que se debe de acompañar de mucho trabajo, esfuerzo y sacrificio para que en verdad sea provechoso para el estudiante y egresado de los estudios de posgrado. También, como hemos visto, muchas personas quieren ser empleadas, sabiendo la dificultad de ser independiente o de formar su despacho. Incluso ahora con el COVID-19 piensan que lo mejor es estar empleados. En la experiencia he visto que, las personas que se independizan continúan estudiando y trabajan con más esfuerzo y esmero en sus despachos, les va mejor que los que optan por emplearse; pero parece que la tendencia de muchos es buscar un empleo fijo y seguro, aunque ganen poco. En promedio, a nivel nacional los abogados ganan 73 pesos la hora, lo que multiplicado por 8 horas sería un promedio de 584 pesos diarios, multiplicado por 30 días, nos da un ingreso de \$17,520.00 pesos al mes. Tenemos que fomentar en el alumno el deseo de ser independientes e incluso de dar trabajo a otras personas.

NO ESPERAR A QUE ALGUIEN TE LLAME Y TE DÉ TRABAJO

En alguna ocasión una persona se quejaba de que su hija tenía estudios de doctorado en Europa, pero que fue un fracaso y una pérdida de tiempo y dinero, ya que nadie le daba trabajo. Recuerdo que era algo relacionado con la industria textil y le pregunté por qué no inició una empresa en México para aprovechar sus conocimientos en la materia y sus relaciones en el extranjero para, en su caso, explotar sus conocimientos y relaciones. Pero el señor insistía que el gobierno no la valoraba y que México era un mal país para conseguir trabajo, además de que consideraba que su hija tenía mala suerte. Me parece que la forma de ver las cosas de este señor era limitada y equivocada y que, si su pensamiento se lo transmitía a su hija, seguramente no mejoraría en su situación de empleo.

APROVECHA LA EXPERIENCIA QUE TIENES Y NO TE DESVÍES

Lo primero que le pregunto al estudiante es ¿cuál es tú experiencia previa?, ¿a qué te has dedicado?, ¿en dónde has trabajado? (si es que lo han hecho), esto para poder conocerlos mejor y aprovechar los conocimientos previamente adquiridos y sus experiencias, y así conocer su perfil. Desafortunadamente muchas personas no creen en sus carreras o creen que no saben mucho de ella por lo que desean especializarse más, o de plano escoger otro rumbo.

Después le pregunto ¿qué quiere ser o que le gustaría ser o estar en los próximos 5 y 10 años? Lo más sorprendente es que casi nadie lo ha pensado o sabe a dónde quiere llegar en ese tiempo, ni lo que tienen que hacer para lograrlo, pero casi todos hablan de querer ganar más dinero y ser reconocidos en su trabajo y en sus ambientes familiares.

DOMINANDO EL MIEDO

He observado que el mayor reto del profesionista es dominar sus miedos y creerse capaz de hacer las cosas. Hay licenciados en derecho que con la carrera terminada no quieren ejercerla porque les da miedo; no quieren estudiar una maestría porque sienten temor o porque la consideran algo muy superior a sus capacidades, así que emprenden el estudio de diplomados u otra carrera. En todo caso la preparación constante es loable y nunca estorbará el conocimiento, pero la inversión de tiempo es mucha y al final no dejan de ser licenciados (eso sí, más especializados en lo que les gusta).

Pasa lo mismo a nivel maestría, ya que he conocido a varios que acabando una maestría quieren estudiar otra, ya que no se consideran preparados para ingresar al doctorado. Esto me parece desafortunado por que la inversión en tiempo y dinero de por lo menos otros dos años y medio más de estudios puede ayudar a que la persona alcance el máximo grado de estudios y así convertirse en doctor. Recordemos que sólo el 0.5 % de los abogados tiene doctorado, por lo que alcanzar este grado académico te da una gran ventaja con relación al restante 99.5 % de abogados que no lo tienen, pero insisto, el doctor tiene que trabajar más, investigar más, escribir más y no olvidarse de practicar, ya que la teoría sin la práctica tampoco ayuda mucho a nadie.

En el doctorado la historia se repite, muchos de los que han concluido sus estudios de doctorado se

hacen llamar doctores (mandando a hacer incluso sus tarjetas de presentación con ese grado) e incluso se molestan si no se les refiere así, pero les falta presentar su tesis y examen de grado, sin embargo, esta situación causa mucha ansiedad y hasta depresión en el alumno, que sabe que ya hizo lo más difícil, pero se impone cualquier tipo de pretexto para no hacerla: falta de tiempo, un nuevo hijo, mucho trabajo, cansancio, mala suerte, etc., cualquier excusa para evitar lo que más les causa miedo: el examen de grado. Incluso, he sabido de varios alumnos que con la tesis de doctorado concluida no la presentan para su revisión por el gran temor de que el trabajo de investigación sea criticado y rechazado o que en el examen de grado no les va a salir la voz para defender su tesis. Se imaginan lo peor. Se inventan temores que muchas veces superan la realidad.

Lo cierto es que he observado que el enemigo a vencer es uno mismo, y que te debes de armar de valor y tenacidad para alcanzar el objetivo. Pasa lo mismo con los juicios, no quieren litigar por el temor a perder el juicio o ser regañados por el personal del juzgado. Lo cierto es que es una carrera difícil de practicar, que requiere mucho tiempo de formación, pero no es imposible dedicarse a ello.

AMPLÍA TU MUNDO Y SÉ MÁS EXTROVERTIDO

Cierto es que la escuela no solamente es para estudiar, sino para relacionarse también con otras personas y cambiar tu manera de ver las cosas y vivirlas. Algo que me da mucho gusto es observar, que al finalizar las clases los alumnos dedican tiempo para reunirse e intercambiar sus maneras de pensar y de sentir. El posgrado no es para volverse un ratón de biblioteca y encerrarte en tu cuarto, sino para salir, conocer otras ciudades y países, otras personas, otras formas de pensar, ver que hay lugares en donde todo es al revés de lo que tenemos en nuestro país. A mí me sorprendió la primera vez que fui a España, el ver como las casas se calientan con gas y las estufas son eléctricas, cuando en nuestro país sucede lo contrario.

Así las cosas, ampliar nuestras relaciones personales, viajar y estudiar cosas novedosas y que te hacen perfeccionar tu ejercicio profesional, desde luego te ayudará en tu vida. Pero ahora, deberás escribir (ya que casi nadie escribe), deberás dar clase, dar conferencias, grabar videos para subirlos a las redes sociales, ¡que te conozcan!, así será más fácil que te contraten para un asunto o para un trabajo. Te hará más seguro de ti mismo y te ayudará a ejercer tu profesión de una manera más experta y eficiente.

Siempre he dicho que uno nunca hace las cosas solas, se requiere de un gran grupo de personas que

te acompañen siempre, a tu mismo nivel o incluso superior, para que puedas escalar y hacer cosas cada vez más grandes. Si quieres tener éxito económico y social, deber de ser más emprendedor, más trabajador y más social. Nunca te conformes.

Así que cuando me preguntan si los estudios de posgrado realmente pueden ayudar al alumno a escalar social y económicamente, yo digo categóricamente que sí, pero que después de alcanzar un grado académico como la maestría o doctorado ahora debemos esforzarnos más, hacer más cosas, dedicarle más tiempo a nuestras actividades profesionales y académicas y a nuestras relaciones. Como decía mi papá “perro que no camina, no topa hueso”.

También hay que recordar las frases: “El que mucho abarca, poco aprieta” o “Maestro de todo y aprendiz de nada”, pues bien, debemos de especializarnos mucho en una sola cosa, a fin de ser los mejores. Pero esto no quiere decir que únicamente te dediques a una sola cosa, hay que especializarse muy bien en una materia o disciplina, pero también hay que manejar otras que te permitan tener ingresos que te ayuden a completar los gastos cuando no tengamos asuntos de nuestra especialidad.

Por último, ejerce tu profesión siempre con un alto sentido de las responsabilidades y lealtad hacia tu cliente y siempre con mucha ética, ya que de ti dependerá que te sigan buscando para los asuntos o que una mala recomendación aleje a los clientes. Tu reputación es lo más importante.

Como corolario de lo anterior podemos citar lo manifestado por Paulo Freire “La educación no cambia el mundo, cambia a las personas que van a cambiar el mundo”.





ERRORES COMUNES DEL DESPACHO ADUANERO Y EL COMERCIO INTERNACIONAL

Lic. Luis Trinidad Cohetero Cohetero

Licenciado en comercio internacional por la Universidad Autónoma del Estado de México, UAEM, Centro Universitario Nezahualcóyotl. Maestrando en Derecho aduanero y Derecho de comercio exterior en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos CUEJ. Desde el año 2006 hasta el año 2014 se desempeñó en diferentes áreas en la agencia aduanal Corporativo Aduanal en Comercio Expres Merino, S.C.; para el año 2016 y hasta 2020 fungió como coordinador y posteriormente gerente de Importaciones en Merik, S.A. de C.V. Actualmente es encargado de Importaciones en Vertilux México y ofrece consultoría en toda la cadena logística.

El intercambio de bienes entre países es importante para satisfacer diferentes necesidades de los particulares que no encuentran en el mercado nacional, esto implica trámites ante la autoridad aduanera a través de las agencias aduanales, agentes aduanales, las empresas importadoras y exportadoras, consultores, gestores y cualquier empresa que se encuentre en este eslabón de la cadena de suministro. Desafortunadamente con ello, van implícitos algunos errores que se deben de evitar y erradicar para no tener ningún contratiempo antes, durante y posterior al despacho aduanero.

A continuación, se mencionan algunos de esos errores sobre los cuales cada una de las empresas deben enfocarse y corregir para evitar sanciones que, sin duda alguna, pueden afectar a la unidad de negocio y por supuesto, ayudar a fortalecer las operaciones del comercio internacional.

1. PERSONAL A CARGO DEL ÁREA DE COMERCIO INTERNACIONAL NO CUMPLE CON PERFIL.

Cuando hablamos de perfil, se hace referencia a la mínima preparación y conocimientos sobre actividades a realizarse en el área mencionada, esto quiere decir, que sí debe de existir experiencia previa. Algunas veces las empresas por otorgar promoción interna a los empleados les dan oportunidad de

adquirir ese tipo de responsabilidades, sin embargo, no es lo más recomendable debido a que existen temas muy específicos que requieren de los conocimientos y experiencia adquiridos con el fin de evitar problemas serios para la compañía relacionadas al comercio internacional y por supuesto al despacho aduanero de las mercancías.

Es conocido también que existen empresas en las cuales el área de compras, importaciones, comercio exterior, comercio internacional es liderada por el equipo de compras internacionales, por supuesto esto no es malo, porque existe personal muy capaz, empero, cuando la persona no cumple con el perfil deseado, lo ideal es que se realice una preparación para el correcto desempeño en el área; para ello hay diplomados, cursos, por mencionar unos ejemplos. Aun cuando se tiene el perfil, los encargados del área deben de estar en permanente actualización por los constantes cambios que se dan en materia de comercio internacional, desafortunadamente son pocas las empresas que tienen destinado un presupuesto para este rubro de actualización y/o capacitación.

2. ELABORACIÓN DE MANIFESTACIONES DE VALOR.

Esta es una obligación de los importadores y ha generado mucha confusión porque los mismos importadores exigen a los agentes aduanales la elabo-



ración del documento. Esta confusión, desde mi punto de vista, es porque gracias al sistema de captura utilizado por las agencias aduanales, que permite obtener toda la información que debe de presentarse en la declaración de valor y que, a partir de eso, se desarrolla el sistema para obtener la manifestación de valor, desde ese momento, el importador exige el documento. Sin embargo, la responsabilidad y obligación es por parte del importador. Ahora bien, si el sistema ayuda con obtener el documento, mínimo el importador debe de darse el tiempo para revisar la manifestación, firmar el documento y regresar una copia original a la agencia aduanal y, por supuesto, se recomienda que el importador se quede con una copia para cuando la autoridad lo llegue a requerir. Recordemos que es un documento que debe de estar a disposición de la autoridad. En la práctica este documento generalmente se entrega al final del despacho aduanero, pero, debe de presentarse al agente aduanal antes del despacho; este documento debería permitir al agente aduanal la captura del pedimento y dicho formato se puede encontrar en el anexo 1 de la Ley Aduanera.

De conformidad con el artículo 81 del Reglamento de la Ley Aduanera, se enlistan los anexos que deberá de acompañar a dicha declaración.

3. INVERSIÓN TECNOLÓGICA PARA EL ÁREA DE COMERCIO INTERNACIONAL.

Hoy en día, es de suma importancia agregar tecnología a cualquier operación que te lo permita y por

supuesto el área de comercio internacional no es la excepción, que además de los procesos, la implementación de la tecnología permitirá reducir tiempos, evitar duplicidad de esfuerzos, reducción de costos, etc.

La automatización es un tema que no debe de pasar desapercibido y, con el apoyo de sistemas y plataformas digitales, se pueden conseguir ahorros para las compañías, además de información actualizada de operaciones de comercio internacional. Es recomendable el uso de estas plataformas, sobre

todo para empresas que, por alguna razón tienen expedientes completos o en el peor de los casos, que no se tiene el expediente y deben de cumplir con la obligación que menciona el Código Fiscal de la Federación y el Código de Comercio, así como plataformas, que permiten visualizar las operaciones de comercio internacional que se tienen en los diferentes tráficos, ya sea aéreo, marítimo, terrestre e intermodal, principalmente.

La aplicación de la tecnología e incluso la inteligencia artificial en el comercio internacional, son herramientas de apoyo que se complementan con nuestras capacidades y permiten beneficios a las compañías que han adoptado a sus operaciones.

4. ARCHIVO ELECTRÓNICO.

Es primordial que las operaciones de comercio exterior se encuentren debidamente documentadas y, para ello, el archivo electrónico ayudará a dar trazabilidad a las propias operaciones que deben de resguardarse mínimo 5 años, según el Código Fiscal y 10 años según el Código de Comercio, para demostrar la materialidad de dichas operaciones. El expediente electrónico deberá contener todos los documentos que se utilizaron en el despacho aduanero, como son pedimento pagado, factura comercial, documento de transporte, documento que compruebe el origen de las mercancías, documentos que validen el cumplimiento de las regulaciones y restricciones no arancelarias, soporte de los incrementables como fletes internacionales, seguros, embalajes, comisiones, etcétera y, comprobantes de gastos que se origi-

nan en territorio nacional. La documentación del despacho aduanero debe de complementarse con la información que tiene el área contable, ya que debe de agregarse el comprobante de pago de las mercancías, así como de los servicios.

Para activo fijo, el resguardo del archivo electrónico será por el tiempo de vida de la maquinaria, es decir, si la maquinaria tiene un tiempo de vida de 50 años, serán esos 50 años que se debe de tener el resguardo de la información para la debida comprobación de la legal estancia.

5. CLASIFICACIÓN ARANCELARIA.

Homologar la clasificación arancelaria es una tarea esencial, sin embargo, es un problema que las empresas siguen presentando en un alto porcentaje, generalmente las fracciones arancelarias son diferentes cuando se importan por diferentes aduanas, sin importar que se trate del mismo o diferente agente aduanal. Esto se ocasiona porque el importador y/o exportador comparten información incompleta de los bienes y por supuesto, por un criterio diferente del departamento de clasificación al momento de determinar la clasificación arancelaria, este último punto no debería de suceder porque la LIGIE es una Ley para todos, pero, en la práctica sucede.

Es por eso que se recomienda compartir con las agencias aduanales fichas técnicas de todos los productos, indicar el uso y demás documentos que permitan conocer las características físicas y químicas. Por otro lado, sería útil elaborar un catálogo que considere cada uno los artículos que las empresas importan y exportan con la finalidad de evitar una incorrecta clasificación en un reconocimiento aduanero; sólo basta con verificar las estadísticas y darnos cuenta del número de actas que se levantan por una inexacta clasificación que se podría quedar en eso, por supuesto haciéndose acreedor a su respectiva multa, siempre y cuando no exista omisión de contribuciones y regulaciones y restricciones arancelarias, caso contrario atender un procedimiento administrativo en materia aduanera.

6. ALTERACIÓN DE DOCUMENTOS DE COMERCIO INTERNACIONAL.

Una práctica recurrente es la alteración de la información en los documentos utilizados en el despacho aduanero o documentos propios que rigen el comercio internacional como pueden ser facturas comerciales, listas de empaque, certificados de origen, certificados de molino, certificados de calidad y cualquier otro documento que permita dar cumplimiento a las regulaciones y restricciones arancelarias y no arancelarias, empero, se minimiza el riesgo e implicaciones que hay, las cuales pueden llegar hasta la suspensión del padrón de importadores y no menos importante, ser acreedores a multas, así como créditos fiscales en materia de comercio exterior.

Hay diferentes alternativas para evitar la alteración de documentos, una de ellas, es la RGCE 3.1.8.; nos indica lo supuestos en los cuales puede presentarse una declaración para subsanar algún dato que la propia factura no contenga, además de su traducción cuando se encuentre en un idioma distinto al inglés y español. La alteración de un certificado que se puede presentar en copia como es el T-MEC, tiene riesgos importantes porque en cuanto la autoridad determine una revisión de origen, la investigación se realiza directamente con el proveedor y dependiendo del período de revisión deberá pagarse los impuestos omitidos, multas, actualizaciones y recargos, sólo por mencionar uso ejemplos.

7. ESTABLECER KEY PERFORMANCE INDICATOR (KPI).

Debe de existir una métrica que permita evaluar la eficacia y productividad del área, además el establecimiento de dichos KPI permite visualizar el panorama actual del área y ayuda a la toma de decisiones para buscar siempre la mejora continua. Algunas de las características de los KPI: específicos, medibles, cuantificables, realistas, periodos de tiempo entre otros.

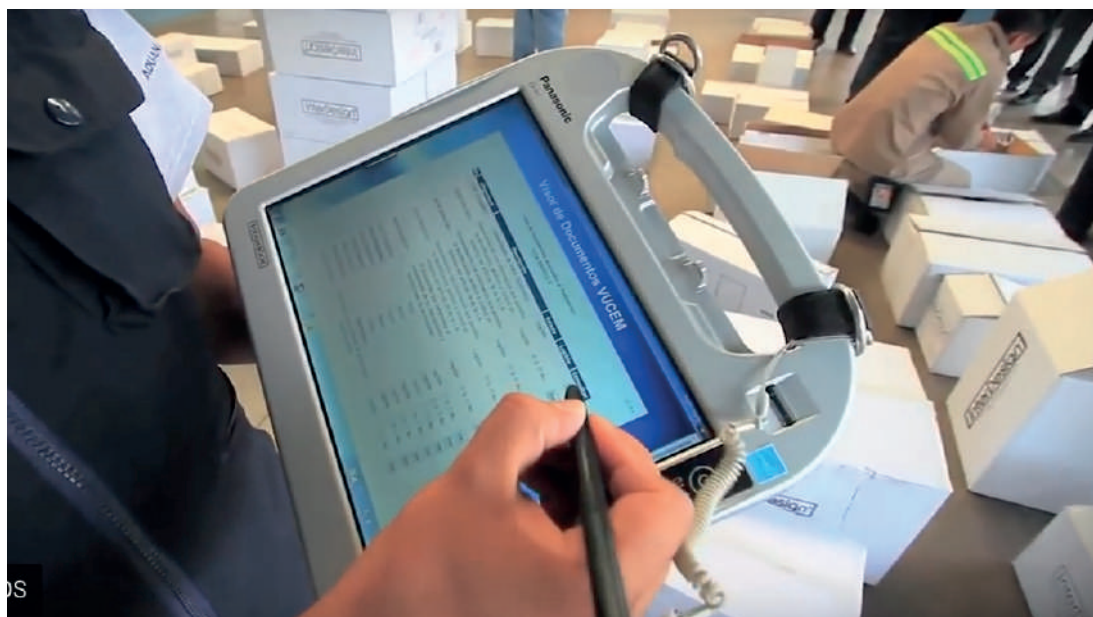
“Lo que no se mide no se puede mejorar” (William Thomson, 1824-1907). Esta frase encaja perfectamente, por eso es importante que el área de comercio internacional y/o logística establezca las métricas que permitirán mejorar procesos, reducir costos, eliminar desperdicios, mejorar lead time de producción, *lead time* del despacho aduanero, eliminar *back order*, etc.

8. CORRECTO USO DE LOS INCOTERMS Y DECLARACIÓN DE INCREMENTABLES.

La correcta declaración de los incoterms va en función de lo establecido en el contrato mercantil que firman los interesados, si bien es cierto, que algunas veces no se menciona específicamente cuál es el incoterm que se utilizará, este se puede definir gracias a las responsabilidades y obligaciones de comprador y vendedor. Recordemos que los incoterms son términos internacionales de comercio y, eso permite definir quién absorberá los costos de las transacciones internacionales y, determinar la transmisión de los riesgos. Es por eso, que el importador/exportador debe de compartir la información y realizar la declaración correspondiente, debido a que la declaración de los incrementables está ligada directamente a los incoterms. Por ejemplo, en un embarque EXW deben de declararse obligatoriamente incrementables, porque los costes y riesgos son del comprador desde la fábrica del vendedor, automáticamente el pedimento debe de reflejar dichos costos en el apartado de incrementables (fletes, embalaje, otros incrementables, seguros). Por increíble que parezca, existen operaciones de comercio internacional con este error que afecta directamente la base gravable para el cálculo de los impuestos y contribuciones en materia de comercio exterior.

Este es sólo un tipo de error que es fácilmente detectable para la autoridad y es cuando inician las auditorías a las empresas que tienen operaciones de comercio internacional. Es conocido que cuando la autoridad inicia este tipo de auditorías es porque previamente ya detectó inconsistencias que justifican la visita.

De esta manera, podemos concluir que las operaciones de comercio internacional y el despacho aduanero deben de ser dirigidas y vigiladas por el recurso humano que tenga las habilidades y competencias para liderar esta área tan importante dentro de la cadena de suministro, que además debe de tener la visión para dar cumplimiento a los objetivos y establecer las métricas necesarias para buscar la mejora continua que permita una mejor rentabilidad a la unidad de negocio.





CAUSALES DE CANCELACIÓN DE LA AUTORIZACIÓN DE LA AGENCIA ADUANAL

Lic. Karla D. Medina Castañeda

Licenciada en Derecho, egresada de la Facultad de Estudios Superiores Acatlán de la Universidad Nacional Autónoma de México, con diplomado en Derecho procesal fiscal en la misma casa de estudios. Maestrante en Derecho Aduanero y Comercio Exterior en el Centro Universitario de Estudios Jurídicos. Actualmente se desempeña como abogada en la Confederación de Asociaciones de Agentes Aduanales de la República Mexicana.

El 25 de junio de 2018, como sabemos, fue publicada en el Diario Oficial de la Federación la nueva Ley Aduanera, dentro de la cual, entre otros cambios, se ingresa una nueva figura de oportunidad para los agentes aduanales: la agencia aduanal; la cual, si bien ya existía en la práctica, pues efectivamente los agentes aduanales ya contaban con empresas a efecto de facilitar sus servicios en el comercio exterior, lo cierto es que fue el legislador quien, al ingresarlo a la ley, le dio una nueva perspectiva a la figura.

Lo anterior en razón que se observa como un modelo de negocio que catapulta a los agentes aduanales a los nuevos horizontes del comercio exterior, dándole ventajas de expansión.

Ahora, si bien resulta una oportunidad interesante, también se debe considerar que con la agencia aduanal devienen nuevas obligaciones y consideraciones que deben ser tomadas en cuenta, siendo una de ellas las causales de cancelación de la autorización ubicadas en el artículo 167-J de la Ley Aduanera, las que analizaremos grosso modo en el presente artículo.

A) 167-J FRACCIÓN I. Deje de cumplir con alguno de los requisitos exigidos para obtener la autorización de la agencia aduanal. (Si las irregularidades relacionadas a esta fracción no son solventadas dentro de un plazo no mayor a treinta días, se cancelará la autorización).

Esta causal se encuentra ligada al artículo 167-D de la misma Ley, lo cual resulta interesante pues si nos remitimos al mismo podremos observar que se tratan de los requisitos que debe cumplir previamente la sociedad, por lo resultaría que, en todo caso de no

haber sido cumplidos, lo cierto es que, en primera instancia, el Servicio de Administración Tributaria no hubiese otorgado dicha autorización.

Regresando a las causales que devienen el artículo 167-D, a mi consideración el legislador se estaría refiriendo más bien a las últimas fracciones del mencionado artículo 167-D las cuales señalan:

B) 167-D, FRACCIÓN V. No contar con solvencia económica o, no contar con la capacidad técnica y administrativa para prestar los servicios del despacho aduanero de mercancías.

La ficha de trámite 30/LA señala que se considerará que la sociedad y los socios, acreditarán que cuentan con estos puntos cuando presenten documento o documentos con los que se acredite que el valor del activo fijo de la sociedad civil registrado en su contabilidad es superior a \$500,000.00 M.N., requisito que se deberá cumplir en forma permanente, como pueden ser, entre otros, CFDI o títulos de propiedad, tratándose de inmuebles.

Se considera que puede detectarse por la autoridad, posterior a otorgada la autorización, al momento de una visita domiciliaria, aunque es de sopesarse que el SAT debiera entonces capacitar a los visitantes para que puedan determinar que existe o no capacidad técnica o administrativa.

C) 167-D, FRACCIÓN VI. No encontrarse al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales.

Se deriva de contar con opinión de cumplimiento de

obligaciones fiscales, generada a través del portal del Servicio de Administración Tributaria, en sentido negativo por créditos fiscales firmes, declaraciones omitidas y/o no localización en su domicilio fiscal, en términos del último párrafo del artículo 32-D del Código Fiscal de la Federación y la Regla Miscelánea Fiscal 2.1.39.

DJ 167-D, FRACCIÓN VII. No contar con los medios de cómputo y transmisión de datos enlazados con el sistema electrónico aduanero del SAT.

La ficha de trámite 30/LA señala que se debe contar con la opinión técnica de la Administración Central de Modernización Aduanera, en la que conste que se tienen los medios de cómputo y transmisión de datos enlazados con el sistema electrónico aduanero del SAT y con registro simultáneo de las operaciones de comercio exterior, cumpliendo con los lineamientos publicados en la página del SAT.

EJ 167-D, FRACCIÓN VIII. No llevar un registro simultáneo de las operaciones de comercio exterior.

Dicho registro es definido en la Regla General en Materia de Comercio Exterior 1.8.2 en la fracción VII, la cual, aun cuando no está dirigida a las Agencias Aduanales, sí menciona que el registro debe contener los datos correspondientes a la aduana, número de pedimento, fecha de prevalidación y número de patente o autorización del agente aduanal, apoderado aduanal, agencia aduanal, importador o exportador, en su caso.

FJ 167-D, FRACCIÓN IX. No cumplir con los demás requisitos y condiciones que el SAT establezca mediante reglas.

Esta fracción permite al SAT ingresar cuestiones novedosas, que, si bien pueden aumentar los requisitos para otorgar la autorización, resulta que para efecto que se pueda cancelar, el legislativo debe ingresar la causal a la Ley.

Es necesario advertir que al final del artículo 167-D se señala expresamente que los socios de la persona moral también deberán cumplir entre otros requisitos: contar con solvencia económica y encontrarse al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales; por lo que se debe cumplir también en todo momento con ello.

GJ 167-J, FRACCIÓN II. Incumpla alguna de las obligaciones inherentes al ejercicio de la autorización de la agencia aduanal, o bien, no se mantengan los medios de control correspondientes. (Si las irregularidades relacionadas a esta fracción no son solventadas dentro de un plazo no mayor a treinta días, se cancelará la autorización).

Esta causal nos remite al artículo 167-H de la misma legislación, el cual señala son obligaciones de la agencia aduanal:

HJ 167-H FRACCIÓN I. No actuar con el carácter de agencia aduanal en los trámites o gestiones aduanales; transmitir, bajo cualquier título, el uso o goce de la autorización o de los derechos consignados o; permitir el uso de cualesquiera de los derechos consignados por un tercero para la obtención de un lucro.

ID 167-H FRACCIÓN II. No manifestar en el pedimento o documento aduanero que corresponda el número de autorización de la agencia aduanal, así como el número de la patente del agente aduanal que interviene en la operación aduanera.

JJ 167-H FRACCIÓN III. No formar expediente electrónico de cada uno de los pedimentos o documentos aduaneros que correspondan, conforme a los artículos 6o., 36, 36-A, 37 y 37-A de la Ley Aduanera.

KJ 167-H, FRACCIÓN IV. No aceptar las visitas que ordenen y practiquen las autoridades aduaneras, para comprobar el cumplimiento de sus obligaciones.

LJ 167-J, FRACCIÓN III. Deje de ejercer la autorización de la agencia aduanal por más de seis meses, salvo en los casos en que dicha suspensión haya sido autorizada por la autoridad aduanera.

MJ 167-J, FRACCIÓN IV. Se cancele o extinga la patente de agente aduanal que integra la agencia aduanal.

Esta causal únicamente aplica para el caso de que la agencia aduanal se integre sólo con una patente o siendo integrada por diversos agentes aduanales, todas las patentes se encuentren canceladas o extinguidas.

NJ 167-J, FRACCIÓN V. Se actualice alguno de los supuestos previstos en las fracciones II, III, VII, X y XI del artículo 165 de esta Ley en una operación de comercio exterior despachada por la agencia adua-

nal, siempre que el agente aduanal sea el único que la integra.

ÑJ 165, FRACCIÓN II. Detectarse en el reconocimiento aduanero, en la verificación de mercancías en transporte o en el ejercicio de las facultades de comprobación, la omisión en el pago de impuestos al comercio exterior, derechos y cuotas compensatorias, omisión de permiso, omisión de cupo, descargo total o parcial sobre el permiso o cupo y/o se trate de mercancía de importación o exportación prohibida.

OJ 165, FRACCIÓN III. Se tramite operación de comercio exterior en la que se declare el nombre, denominación, razón social, domicilio fiscal y/o clave del RFC del importador o exportador, resultando falso o inexistente.

PJ 165, FRACCIÓN VII. Tratándose de los regímenes aduaneros temporales, de depósito fiscal y de tránsito de mercancías, declarar con inexactitud algún dato y que de ello se omitan los impuestos al comercio exterior, derechos y/o cuotas compensatorias causadas, omita el permiso, omita la asignación de cupo, o no se realice el descargo total o parcial sobre el permiso o cupo y/o se trate de mercancía de importación o exportación prohibida.

QJ 165, FRACCIÓN X. Se efectúen trámites del despacho aduanero a un importador o exportador, que no se encuentre inscrito en el padrón de importadores, padrón de importadores de sectores específicos o en el padrón de exportadores sectorial, cuando se requiera.

RJ 165, FRACCIÓN XI. Se declare en el pedimento, sus anexos o en el aviso consolidado, un valor en aduana que sea distinto al proporcionado por el importador o exportador.

SJ 167-J, FRACCIÓN VI. La agencia aduanal cuente con créditos fiscales firmes y la autoridad competente declare insolvencia para su cobro, o bien, la no localización de la agencia aduanal.

TJ 167-J, FRACCIÓN VII. No esté al corriente en el cumplimiento de sus obligaciones fiscales. (Si la irregularidad no es solventada dentro de un plazo de sesenta días, se cancelará la autorización).

Estas últimas dos fracciones concuerdan en su totalidad con lo señalado 167-D fracción V y VI, mismas que pueden ser totalmente previsibles para la agen-

cia aduanal, pues como ya se señaló debe generarse constantemente mediante el portal SAT la opinión de cumplimiento de obligaciones fiscales, así como solicitarse de manera preventiva que se lleve a cabo la verificación de su domicilio fiscal, sobre todo en caso de cambio.

El procedimiento de la cancelación se sujetará a lo referido en los artículos 167, 167-A, 167-B y 167-C de la Ley Aduanera, por lo que la autoridad contará con un plazo de dos años posteriores a la fecha de conocimiento de la realización de los hechos u omisiones para darlos a conocer, concediendo un plazo de diez días hábiles para presentar escrito de pruebas y alegatos que desvirtúen la irregularidad.

Tal como se observa, sí existe un aumento de causales de cancelación para esta figura, algunas de ellas de carácter formal que aun cuando pueden preverse, debieran estar consideradas sólo para inhabilitación (artículo 167-G), pues se tratan de meros requisitos, los cuales distan mucho de la finalidad de regular la actuación de los agentes aduanales dentro de la agencia aduanal en las operaciones de comercio exterior, al ser estos peritos en la materia, como es en el caso de las causales de cancelación de la patente.

Podemos concluir, una vez revisadas las causales, que existen acciones preventivas que deberán realizar las agencias aduanales con la finalidad de que este modelo sea eficiente y pueda ser explotado en su totalidad, entre las cuales se encuentran crear funciones tanto administrativas, que observen los requisitos formales que deben cumplirse en todo momento, operativas, con especialistas que analicen y auditen las operaciones de comercio exterior y finalmente jurídicas, que realicen un análisis previo de los casos que pudieran afectar la autorización y en su caso, ejecuten la defensa legal correspondiente.



Síguenos en:



CUEJ
CENTRO UNIVERSITARIO
DE ESTUDIOS JURÍDICOS

Maestría en
**DERECHO FISCAL
Y ADMINISTRATIVO**

RVOE 20121644

Campus CDMX

5243.0290 - 5998.8186
5575.9840 - 5672.2020

CUEJ Baja California

(664) 200 2770
(664) 684 2303

CUEJ Veracruz

229 3753 434
229 3752 431

www.cuej.edu.mx • www.tradelawcollege.edu.mx

ADUANAR COMO ACTO JURÍDICO EN EL DESPACHO ADUANERO

Dr. Dante Jehová Cisneros García

Licenciado en Derecho y especialista en Derecho penal por la Universidad Tecnológica de México. Maestro en Derecho fiscal y administrativo y doctor en Derecho por el Centro Universitario de Estudios. Actualmente es director de la Escuela de Comercio Exterior y Aduanas y director General de Dacis Agencia Aduanal, S.C. Es agente aduanal sustituto; miembro del Comité Técnico de Normalización Nacional; experto en materia de comercio exterior y aduanas. Catedrático y conferencista en materia fiscal, aduanal y penal.



El control aduanero que ejerce el Estado mexicano a través de sus aduanas y sus autoridades se materializa como lo establece la propia Ley de la materia en regular la entrada al territorio nacional y la salida del mismo de mercancías y de los medios en que se transportan o conducen.

Dentro de esta regulación, existen diversos actos y formalidades que deben de cumplir los interesados en introducir mercancías o extraer al territorio nacional.

Este conjunto de actos y formalidades se conoce como “despacho aduanero”. Pero ¿en qué consisten estos actos y formalidades?

Para poder comprender lo anterior, resulta pertinente señalar que estamos en presencia de un cruce transfronterizo de mercancías y que, el Estado mexicano tiene el deber y compromiso de vigilar y controlar este intercambio de mercancías de comercio exterior.

Por lo que la primera actividad o, mejor dicho, el primer acto que debe efectuar la autoridad para poder llevar a cabo este control y vigilancia es allegarse de información de las mercancías que están siendo transportadas internacionalmente, de ahí la obligación legal que tienen las porteadoras de fletes internacionales, de hacer entrega previa a la descarga o carga de mercancías de su manifiesto, mismo que deberá ser transmitido por conducto del capitán o su representación debidamente acreditada

ante la autoridad aduanera. Mediante este acto, la autoridad puede negar la entrada o salida de las mercancías que considere que afecten o pongan en peligro a la población o al propio Estado.

Una vez autorizada la descarga de las mercancías en territorio nacional, estas deben de ser trasladadas inmediatamente al recinto fiscal o fiscalizado para su correspondiente registro, guarda y custodia. Tratándose de mercancías de exportación primeramente deberán ser ingresadas a estos recintos fiscales o fiscalizados para ser autorizada su carga al medio de transporte que realizará el flete internacional. Este acto de registro, guarda y custodia por parte de la autoridad, ya sea en los recintos fiscales o en recintos fiscalizados se entiende como el acto de estar en “depósito ante la aduana”.

El estar las mercancías en “depósito ante la aduana” restringe el derecho de posesión de las mercancías a favor de la autoridad, por lo que los particulares no pueden disponer libremente de ellas; sólo pueden efectuar actos de conservación, exámenes y tomas de muestras, siempre y cuando no se altere o modifique su naturaleza o las bases gravables para fines aduaneros.

Dentro de los actos que pueden solicitar y llevar a cabo los interesados se encuentran:

- El reconocimiento previo.

- La toma de muestras.
- El registro para toma de muestras.

Las mercancías se encuentran en “depósito ante la aduana”, hasta en tanto el interesado reúne todos y cada uno de los requisitos y obligaciones a que se encuentra afectada la mercancía, ya sea para su legal importación o exportación. Esto es, la entrada o salida de mercancías de comercio exterior no sólo se traduce en efectuar el pago o entero de los aranceles a que se encuentra sujeta la importación o exportación de las mercancías, sino también éstas se encuentran afectas al cumplimiento de diversas regulaciones y restricciones al comercio exterior, que para el caso de no satisfacerse imposibilitan o prohíben hacer el retiro de las mercancías que se encuentran en “depósito ante la aduana”.

Presentar a trámite el “desaduanamiento de la mercancía” consiste en la solicitud formal por parte del interesado al considerar que éste, reúne y cumple con todos y cada uno de los requisitos y obligaciones a que se encuentran afectas las mercancías. El interesado es quien efectúa la declaración o petición a través de un pedimento aduanal.

La actividad de la autoridad consistirá en la supervisión y vigilancia de que se cumplan con todos y cada uno de los actos y formalidades a que se encuentran sujetos y afectos las mercancías y, otorgará su aprobación de retiro de las mismas, con la declaración de “cumplido” y “desaduanado” el despacho aduanero de las mercancías, cuando los interesados presenten las mercancías ante la autoridad aduanal acompañada de su correspondiente pedimento o declaración aduanal por virtud del cual se declare y se cumplan con todas y cada uno de las regulaciones y restricciones arancelarias y no arancelarias a que se encuentran afectas las mercancías, permitiendo la entrada al país de las mercancías o su autorización de salida de las mismas.

Para el caso de presentar errores en el pedimento o declaración aduanal o, incumplimiento de las regulaciones y restricciones a que se encuentran afectas las mercancías, la autoridad ejercerá sus facultades de comprobación, ordenará el embargo precautorio de las mercancías y dará inicio al procedimiento administrativo en materia aduanera que según corresponda.

Si bien entendemos que el “despacho aduanero” es el conjunto de actos y formalidades relativos a la entrada de mercancías al territorio nacional y a su salida del mismo, debemos comprender que son las mercancías las que se encuentran afectas al cumplimiento de regulaciones y restricciones arancelarias y no arancelarias, independientemente de las obligaciones a que se encuentran sujetos las personas que efectúen los trámites del despacho aduanal, como lo es llevar los sistemas de control de inventarios en forma automatizada; obtener la información, documentación y cualquier otro medio de prueba para comprobar el origen y procedencia de las mercancías; proporcionar a las autoridades aduaneras una manifestación que permita determinar el valor en aduana de las mercancías; estar inscritos en el padrón de importadores y en su caso en el padrón de sectores específicos; formar un expediente electrónico de cada uno de los pedimentos o documentos aduaneros de que se trate, etc.

Por lo que al ser las mercancías las que se encuentran afectas al cumplimiento de regulaciones y restricciones arancelarias y no arancelarias, estas deben identificarse correctamente en la fracción arancelaria que le corresponda conforme a la Ley de los Impuestos Generales de Importación y de Exportación. Ya que es la fracción arancelaria la que dispone y señala a que regulación y restricción se encuentra afectada la mercancía.

Conocer las regulaciones y restricciones a que se encuentran afectas las mercancías a importar o exportar, permite abreviar el tiempo en que se encuentren las mercancías en depósito ante la aduana, ya que no es, sino hasta que se den cumplimiento de ellas, en que pueda realizarse una correcta declaración o pedimento aduanal.

La autoridad ejerciendo su control aduanero, permite la entrada de mercancías al territorio nacional o su salida del mismo, siempre y cuando se cumplan con todos y cada uno de los actos y formalidades a que se encuentran afectas las mercancías por su entrada o salida, este conjunto de actos se conoce como “despacho aduanero”, mismo que culmina cuando la propia autoridad da por cumplido el despacho aduanero y declara el “desaduanamiento de las mercancías”.

Pero para que este acto de autoridad pueda darse, se requiere primeramente se registre las mercancías y queden en depósito ante la aduana. Para hacer el retiro o levante de las mismas, los interesados están obligados al pago de contribuciones y al cumplimiento de las medidas de regulaciones y restricciones no arancelarias, como pueden ser la imposición de un permiso previo, la restricción a algún cupo máximo, la necesidad de llevar o contar con el marcado de país de origen, de la expedición de un certificado de cumplimiento, de la imposición de cuotas compensatorias, o de algún cumplimiento de conformidad con las Normas Oficiales Mexicanas “NOM”.

Esta actividad debe de llevarse a cabo por aquellas personas que intervienen en la entrada o salida de las mercancías del territorio nacional, pero no es sino hasta que no se cumplen con estas regulaciones y restricciones, en que los interesados pueden solicitar su trámite de importación o exportación, ya que al ser el pedimento aduanal una autodeclaración, es el propio importador o exportador quien tiene la obligación de conocer las regulaciones y restricciones a que se encuentran afectas sus mercancías y comprobar su cumplimiento. La autoridad remite su actividad a efectuar la comprobación de ello.

La autoridad no es quien dispone la regulación o restricción a que se encuentra afecta la mercancía, es la “fracción arancelaria” quien establece y dispone cuál es la regulación y restricción arancelaria y no arancelaria que se encuentra obligado a cumplir. Por lo que desconocer la correcta fracción arancelaria de las mercancías, o pretender adecuar la fracción en una que no le corresponde, origina un incorrecto cumplimiento de regulaciones y restricciones.

No es función de la autoridad el otorgamiento de la fracción arancelaria que le corresponda a las mercancías en lo particular, ya que para ello la Ley de los Impuestos Generales de Importación y de Exportación, establece a través de las reglas generales y complementarias la manera de determinar la fracción arancelaria correspondiente a cada mercancía.



La referida Ley contiene el listado de todas y cada una de las fracciones arancelarias de acuerdo con un sistema armonizado de asignación y codificación de mercancías a nivel mundial, con un aproximado de 12,498 fracciones arancelarias, divididas en XXII Secciones y 98 Capítulos.

Una vez identificada la fracción arancelaria que le corresponde a cada una de las mercancías a importar o exportar, se conoce las contribuciones a que se encuentran afectas a cumplir y su regulación y restricción. Y es al momento de la declaración o pedimento aduanal mediante el cual realizamos el acto de aduanar, esto es, el acto por virtud del cual los interesados en introducir o extraer mercancías del territorio nacional presentan formalmente su petición de importar o exportar sus mercaderías ante la autoridad aduanera, al considerar que se cumple con las obligaciones inherentes a que se encuentran afectas las mercancías para su despacho aduanal.



**AGENCIA
ADUANAL**



**SERVICIO DE
TRANSPORTE**



**UNIDAD DE
VERIFICACIÓN**



**ALMACEN GENERAL
DE DEPÓSITO**



**DEFENSA LEGAL
Y CONTABLE**



DACIS

AGENCIA ADUANAL S.C.

 **www.dacis.com.mx**

CONTACTO

Begonias #18, Col Clavería Alcaldía Azcapotzalco,
CDMX C.P. 02080.

contacto@dacis.mx

(55) 5341 4041 | (55) 6650 6454