

Area del Derecho

Cambiario

Banco de Datos

Cambios

Problema Jurídico

Tesis Jurídica

CONCEPTO 009989 int 1113 DE 2024 DICIEMBRE 3

[Consultar Documento Jurídico](#)

▼ Descriptores  
Contrato de Forfaiting

▼ Fuentes Formales

ARTÍCULOS 1494, 1495, 1502 Y 1602 DEL CÓDIGO CIVIL; ARTÍCULOS 822 Y 864 DEL CÓDIGO DE COMERCIO, ARTÍCULOS 1º, 2º, 12, DEL ESTATUTO TRIBUTARIO, LITERALES A, D, F, DEL ARTÍCULO 7º DEL ESTATUTO ORGÁNICO DEL SISTEMA FINANCIERO; ARTÍCULOS 36 Y 41 DE LA RESOLUCIÓN EXTERNA 1 DEL 25 DE MAYO DE 2018 DE LA J.D. DEL BANCO DE LA REPÚBLICA.

▼ Extracto

1. Esta Subdirección está facultada para absolver las consultas escritas, presentadas de manera general, sobre la interpretación y aplicación de las normas tributarias, aduaneras y de fiscalización cambiaria, en lo de competencia de la DIAN<sup>1</sup>. En este sentido, la doctrina emitida será de carácter general, no se referirá a asuntos particulares y se someterá a lo consagrado en el artículo 131 de la Ley 2010 de 2019<sup>2</sup>.

2. Mediante el radicado de la referencia se consulta sobre el contrato de *forfaiting* y sus efectos en materia tributaria y cambiaria, respecto del que este Despacho tiene las siguientes consideraciones:

3. De acuerdo con lo analizado en la doctrina, se tiene que:

*"(...) El forfaiting consiste en la **venta**, sin recurso, por parte del exportador, de instrumentos negociables, avalados o garantizados, que son originados por operaciones de comercio internacional con vencimientos a medio o a largo plazo, a una entidad financiera (forfaiter), la cual se compromete a entregar al exportador los fondos, una vez deducida la **tasa de descuento pactada**<sup>3</sup>. (...)"* (Énfasis intencional).

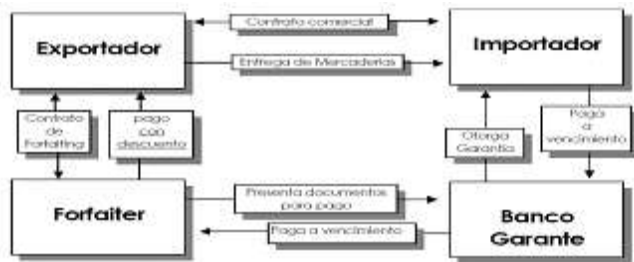
*"(...) El forfaiting **no es instrumento de crédito** sino la **compraventa** de unos créditos comerciales, mediante la **técnica de descuento**, emitidos en pago de exportaciones de bienes de capital con vencimientos futuros y sin recurso contra el exportador o vendedor del crédito<sup>4</sup>." <sup>5</sup>* (Énfasis intencional).

5. De este documento se destacan los siguientes aspectos de la operación bajo estudio:

- *Liquidez inmediata sin que repercuta en la capacidad crediticia del exportador.*
- *Una vez aprobada la operación, la Entidad Financiera abona inmediatamente el importe **sin ocupar sus líneas de crédito y en la modalidad de descuento sin recurso**.* (Negrilla intencional).
- *Elimina los riesgos de cambio y de impago, y la carga financiera en balance.*
- *Tipos de interés de descuento fijo para todo el período.*
- *Reducción de los controles y las tareas administrativas de la deuda en divisas.*

6. Así las cosas, resulta de la esencia en el contrato de *forfaiting*, que la responsabilidad por el eventual impago de los créditos, entre otros riesgos (fluctuación de la tasa de cambio, político, etc.) se traslada al *forfaiter*. Como contraprestación, el *forfaiter* descuenta una suma de dinero (menor valor) sobre el valor nominal de los títulos de contenido crediticio que le transfiere a título de venta o cesión el exportador, los cuales puede hacer exigibles directamente al importador, o negociar en el mercado, conforme a su ley de circulación<sup>6</sup>.

7. El siguiente gráfico<sup>7</sup> facilita el entendimiento de la operación financiera bajo análisis:



8. Así las cosas, este tipo **de** convenios son perfectamente viables siempre que se cumpla con los requisitos generales **de** todo contrato **de** conformidad con los artículos 16<sup>8</sup>, 1502<sup>9</sup> y 1602<sup>10</sup> **del** Código Civil y **demás** normas concordantes **del** Código **de** Comercio.

9. Establecida, como está, la posibilidad **de** celebrar válidamente este tipo **de** contratos atípicos como el **de** *forfaiting*, se **debe** entrar a **determinar** si, por virtud **de** este, se materializa el hecho o conjunto **de** circunstancias que, conforme a los presupuestos previstos en la Ley, dan origen a la obligación sustancial tributaria.

#### Tratamiento tributario del contrato **de** *forfaiting*:

10. Teniendo en cuenta las notas características **de** la operación bajo análisis, este **despacho** procede a hacer uso **de** la figura **de** la analogía *legis*, es **decir**, a aplicar la ley tributaria y la doctrina vinculante **de** esta Subdirección, a un modelo **de** negocio no contemplado explícitamente en estas: contrato **de** *forfaiting*, pero que, en lo esencial, es similar al que sí lo está, es **decir**, al contrato **de** *factoring* "sin recurso".

11. En efecto, entre las dos operaciones existen ciertos elementos afines que permiten asimilarlas para efectos **de** su tratamiento tributario, específicamente en lo que se refiere al **impuesto sobre la renta**, metodología que se encuentra avalada por la jurisprudencia **de** la Corte Suprema **de** Justicia<sup>11</sup>, **desde** esta perspectiva:

FORFAITING	FACTORING
<b>Definición:</b> Operación financiera que implica la <b>venta</b> -sin recurso- <b>de</b> títulos <b>de</b> contenido crediticio (pagarés, letras <b>de</b> cambio, cartas <b>de</b> crédito, entre otros) a una entidad financiera quien aplica una tasa <b>de</b> <b>descuento</b> a cambio <b>de</b> los recursos (liquidez) que entrega al exportador - vendedor.	<b>Definición:</b> Operación financiera consistente en la <b>venta o cesión de</b> cartera con <b>descuento</b> mediante la cual el cedente o "adherente", quien ha emitido un título valor <b>denominado</b> " <b>factura</b> " al comprador o beneficiario <b>de</b> un bien o servicio, cede los <b>derechos</b> en él incorporados a un tercero <b>denominado</b> "factor", quien, al pagarla al cedente, le hace un <b>descuento</b> a su valor.

12. **De** la comparación **de** las operaciones en mención, surgen, como ya se dijo antes, ciertos rasgos característicos que permiten su asimilación para efectos tributarios, puntualmente en lo que se refiere al impuesto sobre la renta y la retención en la fuente:

- Ø Constituyen una operación financiera y mecanismo **de** financiación que brinda liquidez. En el caso **del** *forfaiting* al exportador.
- Ø Implican la transferencia (venta o cesión) **de** títulos **de** contenido crediticio, por regla general títulos valores: pagarés, letras **de** cambio, facturas, entre otros).
- Ø Por regla general el *forfaiting* se pacta "sin recurso", es **decir**, sin responsabilidad. El *factoring* se puede pactar con o sin recurso.
- Ø En las dos operaciones se aplica un **descuento** a cambio **de** la liquidez que se otorga al exportador y/o al cedente por parte **del** *forfaiter* y **del** *factor*, respectivamente. Dicho **descuento**, no constituye un **ingreso** para el exportador ni para el cedente en los términos **del** artículo 26 **del** E.T., sino un **gasto financiero**.

13. Como ya se dijo antes, el **descuento** que se aplica en las operaciones bajo análisis, en la medida en que implique un menor valor, no constituye un ingreso sino un **gasto financiero**, aspecto en el que se **detuvo** la doctrina<sup>12</sup> **de** esta Subdirección al absolver el siguiente problema jurídico: *¿En los contratos **de** compraventa **de** cartera o *factoring*, el comprador o factor **debe** practicar retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta sobre el valor **de** la cartera enajenada?*, frente a lo cual este **despacho** se pronunció así:

*(...) En este orden **de** ideas, si bien en la operación **de** *factoring*, el factor adquiere, a título oneroso, **derechos patrimoniales** ciertos, **de** contenido crediticio, y por lo tanto para el endosante **de** los títulos valores se configura la enajenación de un activo, en principio susceptible **de** incrementar el patrimonio, no puede perderse **de** vista que para el vendedor y/o prestador **del** servicio y emisor **de** las facturas, el *factoring* constituye un mecanismo de financiación, mediante el cual recupera en forma anticipada el valor **de** la cartera originada con ocasión **de** la venta y/o prestación **del** servicio, o dicho **de** otra manera, obtiene un reembolso de capital no susceptible de producir un incremento neto de su patrimonio en los términos **del** inciso segundo **del** artículo 17 **del** Decreto Reglamentario 187 **de** 1975. (Subraya intencional)*

14. Lo anterior, puede ejemplificarse **de** la siguiente manera: hipotéticamente un importador libra una letra **de** cambio como medio **de** pago en favor **de** un exportador colombiano que nominalmente está representada en un valor **de** US\$100.000,00 (valor **de** la exportación), pero que en virtud **de** la **tasa de descuento** que aplica el *forfaiter* por la liquidez que brinda (objeto **del** contrato **de**

forfaiting), el exportador viene a recibir finalmente la suma **de** US\$90.000,00 u otra cifra, que en la realidad, **dependerá de** lo efectivamente pactado. Lo anterior sin perjuicio **de** que el valor recibido por la venta **de** los **derechos** crediticios al *forfaiter* sea superior.

15. En lo que concierne a la **retención en la fuente**, mediante Oficio No. 900919 - int 0151 **del 5 de** febrero **de** 2021, proferido por esta Subdirección, se concluyó:

*"(...) En los contratos **de** compraventa **de** cartera o factoring, hay lugar a practicar retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta, por concepto **de** otros ingresos tributarios, cuando la operación no corresponda a un reembolso **de** capital y/o cuando el factor no adquiera títulos valores".*

*La anterior doctrina se encuentra en armonía con las disposiciones **del** artículo 1.2.4.9.1 **del** Decreto 1625 **de** 2016 (DUR Tributario), el cual establece:*

**"Se exceptúan de la retención prevista en este artículo los siguientes pagos o abonos en cuenta:**

*(...)*

*b) Los que correspondan a la cancelación **de** pasivos, al otorgamiento **de** préstamos o a reembolsos **de** capital;*

*(...)*

*d) Los que correspondan a la adquisición **de** acciones, **derechos** sociales, títulos valores y similares;"*

16. Lo anterior sin perjuicio **del** tratamiento que le corresponda si *forfaiting* se realiza entre partes vinculadas, para efectos **de** la aplicación **del** artículo 260-1 y siguientes **del** Estatuto Tributario<sup>13</sup> y su aplicación. Así como si hay lugar a revisar las disposiciones específicas **de** los Convenios para Evitar la Doble Imposición, en el caso el *forfaiter* pertenezca a un país con el que Colombia haya celebrado estos convenios.

17. En lo que se refiere al impuesto sobre las ventas y en consideración a en líneas anteriores se concluyó que el contrato **de** *forfaiting* en lo esencial es similar contrato **de** factoring "sin recurso" el concepto unificado **de** IVA 00001 **de** 2003 señaló:

**"1.4 COMPRA DE CARTERA (FACTORING)**

*La compra **de** cartera no se considera un hecho generador **del** impuesto sobre las ventas. La adquisición **de** documentos que entrañan per se una obligación **de** pagar y que conceden el **derecho de** hacer exigible su cobro, corresponde a aquellas actuaciones que no se enmarcan **dentro de** los parámetros previstos por la ley como hechos generadores **del** impuesto sobre las ventas, pues lo que en esencia caracteriza la transacción es la cesión **del** **derecho** a la titularidad y cobro **de** una obligación."*

18. Tratándose **del** gravamen a los movimientos, se tendrá que revisar la forma como se estructura la operación **de** *forfaiting* y los pagos que se realicen, frente a lo dispuesto en los artículos 871 y 879 **del** Estatuto Tributario principalmente.

### **Implicaciones cambiarias del Forfaiting:**

19. Al respecto, se tiene que el artículo 41 **de** la Resolución Externa No. 1 **del** 25 **de** mayo **de** 2018, proferida por la Junta Directiva **del** Banco **de** la República, establece las operaciones que **deberán canalizarse obligatoriamente** a través **del** mercado cambiario, entre las cuales se encuentran taxativamente señaladas la: *"(...) 1.- Importación y **exportación de bienes** (...)"*.

20. El artículo 42 **de** la misma normatividad, regula la forma en que se **deben** hacer los pagos **de** dichas obligaciones, en los siguientes términos: *"(...) Las divisas correspondientes al cumplimiento **de** operaciones **de** cambio **del** mercado cambiario **deben** canalizarse por conducto **de** los intermediarios autorizados para el efecto o través **del** mecanismo **de** compensación previsto en esta resolución. Los pagos que conforme a la presente resolución se autoricen en moneda legal **deberán** realizarse a través **de** los intermediarios **del** mercado cambiario. (...)"*.

21. Partiendo **de** la hipótesis **de** la consulta, donde se plantea un escenario **de** "incentivar y aumentar" unas **exportaciones de commodities** (productos y subproductos cárnicos), mediante contratos **de** *forfaiting*, resulta claro que las operaciones que subyacen en ese modelo **de** negocio **deberán** ser canalizadas a través **del** mercado cambiario, entendiéndose, el pago **de** las obligaciones que **de** allí se **deriven**.

22. En los anteriores términos se absuelve su petición y se recuerda que la normativa, jurisprudencia y doctrina en materia tributaria, aduanera y **de** fiscalización cambiaria, en lo **de** competencia **de** esta Entidad, puede consultarse en el normograma DIAN: <https://normograma.dian.gov.co/dian/>.

<sup>1</sup> **De** conformidad con el numeral 4 **del** artículo 56 **del** Decreto 1742 **de** 2020 y el artículo 7 **de** la Resolución DIAN 91 **de** 2021.

<sup>2</sup> **De** conformidad con el numeral 1 **del** artículo 56 **del** Decreto 1742 **de** 2020 y el artículo 7-1 **de** la Resolución DIAN 91 **de** 2021.

<sup>3</sup> Moyano Vera Martha Jacqueline. *Una aproximación al contrato **de** forfaiting*. Recuperado el 13 **de** noviembre **de** 2024, **de** Revista **de** Derecho, Comunicaciones y Nuevas Tecnologías, GECTI No. 5, Enero – junio **de** 2011, Universidad **de** los Andes.

<sup>4</sup> Cfr. Dellantonio, D. *Forfaiting: análisis y perspectivas*. Instituto Español **de** Comercio Exterior. 2002, pp. 15-18. Citado en Revista **de** Derecho, Comunicaciones y Nuevas Tecnologías, GECTI No. 5, Universidad **de** los Andes – Facultad **de** Derecho.

<https://app.vlex.com/search/jurisdiction:CO/FORFAITING/vid/514190146>.

<sup>5</sup> El Instituto Superior de Operaciones Bancarias Internacionales (ver <https://www.isobi.institute/es/financiacion-internacional-exportaciones-importaciones/forfaiting>) define el *forfaiting* como: "(...) una modalidad de financiación de exportaciones que consiste en el descuento sin recurso, por parte de una entidad financiera, de los derechos de cobro de una serie de efectos mercantiles que el exportador recibe para instrumentar el pago diferido de operaciones comerciales de compra/venta. Los instrumentos susceptibles de ser financiados son las letras y los pagarés, ambos con el aval de bancos de primera línea. El plazo admitido suele ser de entre 6 meses y 5 años."

<sup>6</sup> Entiéndase la forma en que se transmiten los derechos crediticios contenidos en los instrumentos negociables. Para el caso de los títulos valores mediante el endoso y en lo que concierne a los créditos documentarios mediante la cesión.

<sup>7</sup> Tapia, Gustavo N. Artículo web: "Forfaiting: Finanzas y Comercio integrados". Thompson Reuters – Checkpoint. [https://economicas.unsa.edu.ar/afinan/afe\\_1/material\\_de\\_estudio/material/Forfaiting%20finanzas%20y%20comercio%20integrados.pdf](https://economicas.unsa.edu.ar/afinan/afe_1/material_de_estudio/material/Forfaiting%20finanzas%20y%20comercio%20integrados.pdf)

<sup>8</sup> Cfr. Artículo 16 Código Civil. Derogatoria normativa por convenio. No podrán derogarse por convenios particulares las leyes en cuya observancia están interesados el orden y las buenas costumbres.

<sup>9</sup> Cfr. Artículo 1502 del Código Civil. "Requisitos para Obligarse: Para que una persona se obligue a otra por un acto o declaración de voluntad, es necesario: 1.- Que sea legalmente capaz; 2.- Que consienta en dicho acto o declaración y su consentimiento no adolezca de vicio; 3.- Que recaiga sobre un objeto lícito; 4.- Que tenga una causa lícita. La capacidad legal de una persona consiste en poderse obligar por sí misma, sin el ministerio o la autorización de otra".

<sup>10</sup> Cfr. Artículo 1602 Código Civil. "Los contratos son ley para las partes. Todo contrato legalmente celebrado es una ley para los contratantes, y no puede ser invalidado sino por su consentimiento mutuo o por causas legales". (Subraya intencional).

<sup>11</sup> Cfr. Corte Suprema de Justicia – Sala de Casación Civil, Sentencia del 22 de octubre de 2001, proferida dentro del Radicado No. 5817. "(...). Con miras a determinar la reglamentación de esa especie de pactos, estos se han clasificado en tres grupos fundamentales: a) Los que presenten afinidad con un solo contrato nominado determinado; b) los que resulten con elementos atinentes a varios y diversos contratos nominados; es decir, los llamados mixtos, en los que concurren y se contrapesan distintas causas; y c) los que no tienen ningún parentesco conceptual con figuras conocidas y un contenido absolutamente extraño a los tipos legales. Relativamente al primer grupo, doctrina y jurisprudencia coinciden en que deben aplicarse analógicamente las reglas escritas para el correspondiente contrato nominado; (...)" (Subraya intencional).

En el mismo sentido, fallo proferido por esta misma Corporación dentro del Radicado No. 2007-0029901 del 13 de mayo de 2014: "(...) empero si pactaron situaciones nuevas, el manejo hermenéutico de acuerdo con nuestros códigos será aplicar los marcos jurídicos previstos para los contratos típicos que más se le parezcan (analogía) o los relativos a los principios generales de las obligaciones y/o los contratos y en últimas siguiendo los principios generales del derecho, respetando siempre, igualmente, los referentes jurídicos de orden general de los contratos. (...)"

<sup>12</sup> Cfr. Concepto 002185 del 28 de enero de 2015 de la Dirección de Gestión Jurídica – UAE DIAN. En el mismo sentido los Conceptos vertidos en el Oficio No. 040882 del 01/12/2015; Oficio No. 151 (900919) del 05/02/2021 y Oficio No. 901108 – Interno 180 del 13/02/2021 de esta Entidad, que se anexan.

<sup>13</sup> Precios de transferencia