

Boletín Fiscal

**PAGO EN EXCESO DE
DIVIDENDOS****TAX NEWSLETTER****Excess Payment
of dividends****DEVOLUCIÓN DE IMPUESTOS POR DIVIDENDOS PAGADOS EN EXCESO****ANTECEDENTES:**

De conformidad con las disposiciones de la Ley del Impuesto Sobre la Renta vigentes para 2001 (en lo sucesivo "LISR"), las personas morales residentes en México que hubieren distribuido dividendos o utilidades a sus accionistas residentes en el extranjero (personas físicas o morales con fuente de riqueza en México), de conformidad con el artículo 152, fracciones I y IV de la LISR, se encontraban obligadas a retener y enterar el Impuesto Sobre la Renta ("ISR") a la Secretaría de Hacienda y Crédito Público.

Para tal efecto, las sociedades Mexicanas debían determinar el ISR, multiplicando el monto de dividendos a distribuir, por el factor de 1.5385 y al resultado se le aplicaba adicionalmente la tasa del 5%. A la mecánica de multiplicar el monto de dividendos por el factor en cuestión se le conoció como "Piramidación de los dividendos".

Ahora bien, las empresas podían optar por sujetarse a las disposiciones de la LISR (legislación doméstica) o a los Convenios para Evitar la Doble Imposición e Impedir la Evasión Fiscal en materia del Impuesto Sobre la Renta celebrados por los Estados Unidos Mexicanos con diversos Gobiernos (los "Tratados"), según conviniera. Por su parte, los Tratados disponían a grosso modo que el ISR generado por la distribución de dividendos se pagaría a la tasa del 5%, estableciendo como requisito que el perceptor de los mismos fuera el beneficiario efectivo con tenencia accionaria de al menos el 25% de las acciones sin embargo, los Tratados no contenían disposición alguna que obligara a las empresas a aplicar el factor de piramidación, como en el caso de la LISR.

HECHOS:

Así las cosas, la mayoría de las empresas que distribuyeron dividendos a su filial en el extranjero no aplicaron las disposiciones contenidas en el Tratado o en su caso, las aplicaron indebidamente, toda vez que para la determinación del ISR aplicaron el factor de piramidación. Lo anterior, dió como resultado que las empresas efectuaran un pago en exceso, motivo por el cual consideramos que aquellas empresas que se ubiquen en esta hipótesis, pueden reclamar en devolución los pagos efectuados en exceso, incluyendo actualización e intereses en términos de lo dispuesto por el artículo 22 del Código Fiscal de la Federación.

Al respecto, cabe mencionar que recientemente el Tribunal Federal de Justicia Fiscal y Administrativa, emitió su criterio a través de una tesis jurisprudencial, declarando ilegal la mecánica de piramidación en comento, mismo que serviría como sustento legal para obtener la devolución de los montos pagados en exceso.

BENEFICIOS:

Conforme a la estrategia legal diseñada por esta Firma, las empresas obtendrían en devolución los montos pagados en exceso, incluyendo actualización e intereses, desde el momento en que se efectuó el pago del ISR por la distribución de dividendos.

En caso de aclaración o duda con el contenido de la presente, favor de comunicarse con:

Alejandro Toulet
Tel: (656) 629-2779Horacio Heredia
Tel: (656) 629-2779

REIMBURSEMENT OF TAX DIVIDENDS PAID IN EXCESS**BACKGROUND:**

Pursuant to the Income Tax Law in force for 2001 (hereinafter ISR), article 152, paragraphs I and IV, (hereinafter "LISR"), all companies with address in México which distributed dividends or profits to their shareholders residing abroad (individuals and/or companies with a source of income in Mexico), were obligated to withhold and pay income tax to the Ministry of Finance.

To do this, the Mexican companies were obligated to determine the tax by multiplying the dividends to be distributed by the factor of 1.5385, and to the resulting amount, additionally apply a 5%. This computing process was known as "Dividend Pyramidation".

Hence, the companies could choose to abide by the resolutions of the LISR (domestic legislation) or to the Agreements to Prevent Double Taxation and Impede Tax Evasion, regarding the income tax, executed between the United Mexican States and other Governments (the Treaties), whichever was more convenient. The Treaties established, in general terms, that the income tax generated by the distribution of dividends would be subject to a 5%, stating as a requisite, that the recipient of such dividends be the effective beneficiary of at least 25% of the shares. However, the Treaties did not contemplate any obligation to the companies to apply the Dividend Pyramidation factor as was the case with the LISR.

FACTS:

The majority of the companies that distributed dividends to their subsidiaries abroad did not apply the factors contained in the Treaties, or applied them incorrectly since, to determine the income tax, they applied the pyramidation factor. Due to the above, some companies effected payments in excess. This is why we consider that pursuant to article 22 of the Fiscal Code of the Federation, those companies who effected the such excess payment, are entitled to request reimbursement of said amounts, plus updates and interests.

It is also important to mention that the Federal Tax Court ("TFJFA") recently issued a legislation declaring this pyramidation process illegal, which will serve as legal basis to request and obtain the reimbursement of the amounts paid in excess.

BENEFITS:

We have designed a legal strategy in order to help companies request the reimbursement of the excess payment, plus the corresponding updates and interest, from the moment the income tax payment was effected.

Please feel free to call Alejandro Toulet or Horacio Heredia at:

Alejandro Toulet
Tel: (656) 629-2779

Horacio Heredia
Tel: (656) 629-2779