



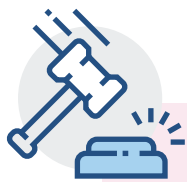
# ***Despacho Directo de Mercancías y su impacto entre los actores del comercio exterior***

**Lic. Naim Gilberto Calderón Bárcena**

9 / DICIEMBRE / 2013



El 9 de diciembre de 2013, fue publicado en el Diario Oficial de la Federación, el Decreto por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley Aduanera, en el que entre otros artículos, se adicionó el artículo 40, que reconoce el derecho para que las personas físicas y morales puedan realizar el despacho aduanero de sus mercancías directamente; es decir, sin utilizar los servicios de un agente aduanal.



### Direct Clearance of Goods and its impact on the foreign trade actors

On December 9, 2013, the Decree by which different dispositions of the Customs Law are reformed, added, and repealed was published in the Official Journal of the Federation, where, among other articles, the article 40 was added. This article recognizes the right of the natural and legal entities to carry out the customs clearance of their goods directly, this means, without using the services of a customs agent.



Lic. Naim Gilberto Calderón Bárcena

Licenciado en Derecho por la Universidad Autónoma del Estado de Hidalgo. Trabajó en las Aduanas de Pantaco, Matamoros y Ciudad Acuña. Fungió como Subgerente Laboral en la Lotería Nacional para la Asistencia Pública. Ocupó el cargo de Director de Concesiones, Permisos y Autorizaciones de la Dirección General de Puertos de la Secretaría de Comunicaciones y Transportes. Se desempeñó como Administrador de Apoyo Jurídico de aduanas "2" de la Administración General de Aduanas, siendo el principal encargado de los trámites relacionados con agentes aduanales. Participó en la elaboración de la reforma a la Ley Aduanera (en diciembre de 2013, y su reglamento de 2015). También colaboró en la elaboración de las reglas relacionadas con agentes aduanales y el despacho directo, recibiendo un reconocimiento por el Secretario General de la Organización Mundial de Aduanas. Actualmente presta sus servicios como director de Concesiones en SSA México, S.A. de C.V., empresa líder en la prestación de servicios portuarios en México.

Bachelor's Degree in Law by the Universidad Autónoma del Estado de Hidalgo. Performed a position in the Customs of Pantaco, Matamoros, and Ciudad Acuña. Served as Labor Sub-manager in the National Lottery for Public Assistance. Occupied the position of Director of Concessions, Permits, and Authorization of the Directorate General of Ports of the Secretariat of Communications and Transport. He performed as Administrator of Customs' Legal Support of the General Administration of Customs, being the main person responsible for the processes related to customs agents. Participated in the elaboration of the reform to the Customs Law (on December 2013 and its regulation in 2015). Also, collaborated in the elaboration of the rules regarding customs agents and the direct clearance, receiving an award from the General Secretary of the World Customs Organization. Currently, he provides his services as the Director of Concessions in SSA Mexico, S.A. de C.V., leading company in the port service providing in Mexico.

“ **La adición de dicho artículo, en un principio, creó mucha polémica entre los actores del comercio exterior, y más en el gremio de los agentes aduanales, puesto que pensaron que el despacho directo significaba el comienzo de la terminación de dicho gremio** ”



La adición de dicho artículo, en un principio, creó mucha polémica entre los actores del comercio exterior, y más en el gremio de los agentes aduanales, puesto que pensaron que el despacho directo significaba el comienzo de la terminación de dicho gremio, pero la reforma, por ningún motivo tuvo como pretensión dicha circunstancia, pues la principal causa de tan importante adición fue con la única intención de recoger puntualmente el derecho que establece la norma 8.1 del Convenio de Kioto revisado, que establece textualmente lo siguiente:

**“8.1 Norma.** Las personas interesadas podrán elegir entre llevar a cabo sus negocios con la Aduana directamente o mediante la designación de un tercero que actúe en su nombre”.

Es importante mencionar que el despacho directo no es innovación del sistema aduanero mexicano, pues según cifras de la Organización Mundial de Aduanas (OMA), en el 73% de los países que forman parte de dicha Organización los Agentes Aduanales no son obligatorios, mientras que en el 9% sí lo son, en el 14% lo son en algunos casos, y tan sólo en el 4% existe otra figura diferente para hacer el despacho como un tercero autorizado.

“The direct clearance of goods is not an innovation of the Mexican customs system because according to the numbers of the World Customs Organization, in 73% of the countries that are part of such Organization, the Customs Agents are not mandatory”

“The addition of such article, at first, created a lot of controversy among the foreign trade actors, especially in the guild of the customs agents, since they thought the direct clearance of goods meant the beginning of the end of such guild”

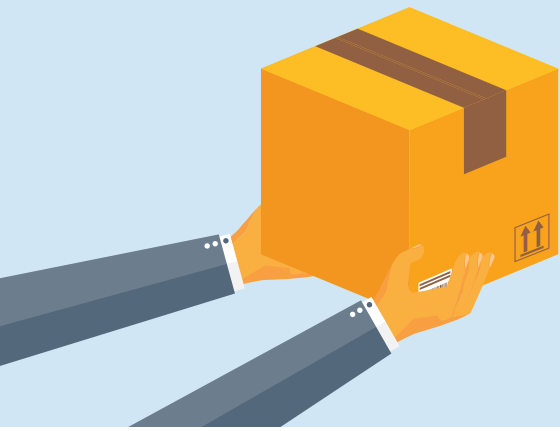
The addition of such article, at first, created a lot of controversy among the foreign trade actors, especially in the guild of the customs agents, since they thought the direct clearance of goods meant the beginning of the end of such guild, but the reform did not have in any way the intention of such circumstance since the main cause of this important addition was the sole purpose of properly applying the right that the Norm 8.1 of the revised Kyoto Convention establishes, which states:

**“Norm 8.1.** The interested persons could choose between carrying out their operations directly with Customs or through the appointment of a third party that acts on their behalf”.

It is important to mention that the direct clearance of goods is not an innovation of the Mexican customs system because according to the numbers of the World Customs Organization, in 73% of the countries that are part of such Organization, the Customs Agents are not mandatory, whereas in 9% they are mandatory, in 14% they are in some cases mandatory, and only in 4% there is a different figure to carry out the clearance of goods like an authorized third party.



“ **El despacho directo no es innovación del sistema aduanero mexicano, pues según cifras de la Organización Mundial de Aduanas, en el 73% de los países que forman parte de dicha Organización los Agentes Aduanales no son obligatorios** ”



## El Despacho Directo en México

En México la figura del despacho directo no es nueva, pues existió desde 1952, fue eliminada en 1991, e incorporada en diciembre de 2013, a través de diversas reformas a la legislación aduanera que regían en su momento, y que para pronta referencia a continuación se transcribe:

**El Código Aduanero de 1952, en su artículo 33 disponía lo siguiente:**

*“El despacho de mercancías en operaciones aduaneras puede ser gestionado y atendido libre y personalmente por los mismos interesados en dichas operaciones. Sin embargo, podrán utilizar los servicios de agente aduanal. Tratándose de personas Morales se entenderá que gestionan por sí, cuando lo haga quien tenga la representación general de ellas, conforme la Ley que rija su funcionamiento”.*

La Ley Aduanera de 1982, en su artículo 26, disponía que la legitimación para actuar en el trámite de despacho ante las autoridades aduaneras, se acreditaba conforme a las formas, requisitos y limitaciones que determinará el Reglamento de dicha Ley.

**Por su parte el artículo 93 del Reglamento de la Ley Aduanera de 1982, establecía lo siguiente:**

*“El despacho aduanero podrá ser personalmente tramitado y atendido por el destinatario o remitente conforme a la fracción I del artículo 91 o mediante apoderado o utilizando los servicios de algún agente aduanal”.*

Fue hasta el año de 1991 en que se volvió a reformar la Ley Aduanera, y en su artículo 26, se dispuso que sólo los agentes y apoderados aduanales podían llevar a cabo los trámites del despacho aduanero. **Dicho artículo, establecía lo siguiente:**

*“Únicamente los agentes aduanales que actúen como consignatarios o mandatarios de un determinado importador o exportador, así como los apoderados aduanales podrán llevar a cabo los trámites relacionados con el despacho de las mercancías de dicho importador o exportadores”.*

## The Direct Customs Clearance in Mexico

In Mexico, the figure of direct customs clearance is not new since it existed from 1952, it was eliminated in 1991, and incorporated in December 2013, through different reforms to the customs legislation that ruled at their time, and that for quick reference are transcribed below:

**The Customs Code in 1952, in its article 33 established the following:**

*“The clearance of goods in customs operations can be managed and treated freely and personally by the interested parties in such operations. However, they could also use the services of a customs agent. In regards to legal entities, it will be understood that they manage the clearance of goods when it is carried out by the person who generally represents them, in accordance with the Law that regulates its functioning”.*

The Customs Law of 1982, in its article 26, established that the legitimacy to act in the clearance process with the customs authorities is accredited according to the forms, requirements, and limitations that the Regulation of such Law will determine.

**On the other hand, the article 93 of the Regulation of the Customs Law of 1982, established the following:**

*“The customs clearance may be personally processed and handled by the recipient or sender according to the section I of the article 91 or through a representative or using the services of any customs agent”.*

It was until 1991 when the Customs Law was once again reformed, and its article 26, it was established that only the customs agents and customs representatives could carry out the processes of the customs clearance. **Such article established the following:**

*“Only the customs agents that act as consignees or trustees of a certain importer or exporter, as well as the customs representatives could carry out the processes related to the customs clearance of goods of such importer or exporter”.*

**“ Con la reforma a la Ley Aduanera de diciembre de 2013, se permite de nueva cuenta que los importadores y exportadores realicen directamente los trámites relacionados con el despacho aduanero o por conducto de agentes aduanales ”**



*“With the reform of the Customs Law on December 2013, the importers and exporters are re-enabled to carry out directly the processes regarding the customs clearance of goods or through customs agents”*

La Ley Aduanera de 1996, en su artículo 40, recogió el texto del artículo 26 transcrito, y sólo se agregó una parte final que disponía que no era necesaria la intervención de agentes o apoderados aduanales en los casos en que la propia Ley lo señalara expresamente.

Con la reforma a la Ley Aduanera de diciembre de 2013, se permite de nueva cuenta que los importadores y exportadores realicen directamente los trámites relacionados con el despacho aduanero o por conducto de agentes aduanales que actúen como sus consignatarios o mandatarios.

Sin embargo, a diferencia de lo establecido en el Código Aduanero y la Ley Aduanera de 1982, la nueva disposición a exigencia de la Cámara de Diputados, establece que el despacho directo tiene que hacerse a través de personas físicas de nacionalidad mexicana, que acrediten una relación laboral con el importador/exportador, así como experiencia y conocimientos en materia de comercio exterior.

The Customs Law of 1996, in its article 40, picked up the text of transcribed article 46 and added a final part that indicated that the intervention of customs agents or customs representatives was not necessary in the cases in which the Law itself expressly indicated so.

With the reform of the Customs Law on December 2013, the importers and exporters are re-enabled to carry out directly the processes regarding the customs clearance of goods or through customs agents that act as consignees or trustees.

Nevertheless, unlike the established in the in the Customs Code and the Customs Law of 1982, the new disposition, due to the demand of the Chamber of Deputies, establishes that the direct customs clearance must be made through natural persons of Mexican nationality that prove a working relationship with the importer/exporter, as well as the experience and knowledge on foreign trade.



“ Con la apertura, a juicio del suscrito, se reducen costos para los importadores y exportadores, e indirectamente hace que los agentes aduanales mejoren la prestación de sus servicios, y así se genera mayor competitividad en el comercio en México ”



“With the opening, at the judgment of the importer/exporter, costs are reduced for the importers and exporters, and it indirectly forces the customs agents to improve the services they provide, and with this, generate greater competitiveness in Mexican trade ”

### ¿Por qué no ha cobrado fuerza el Despacho Directo en México?

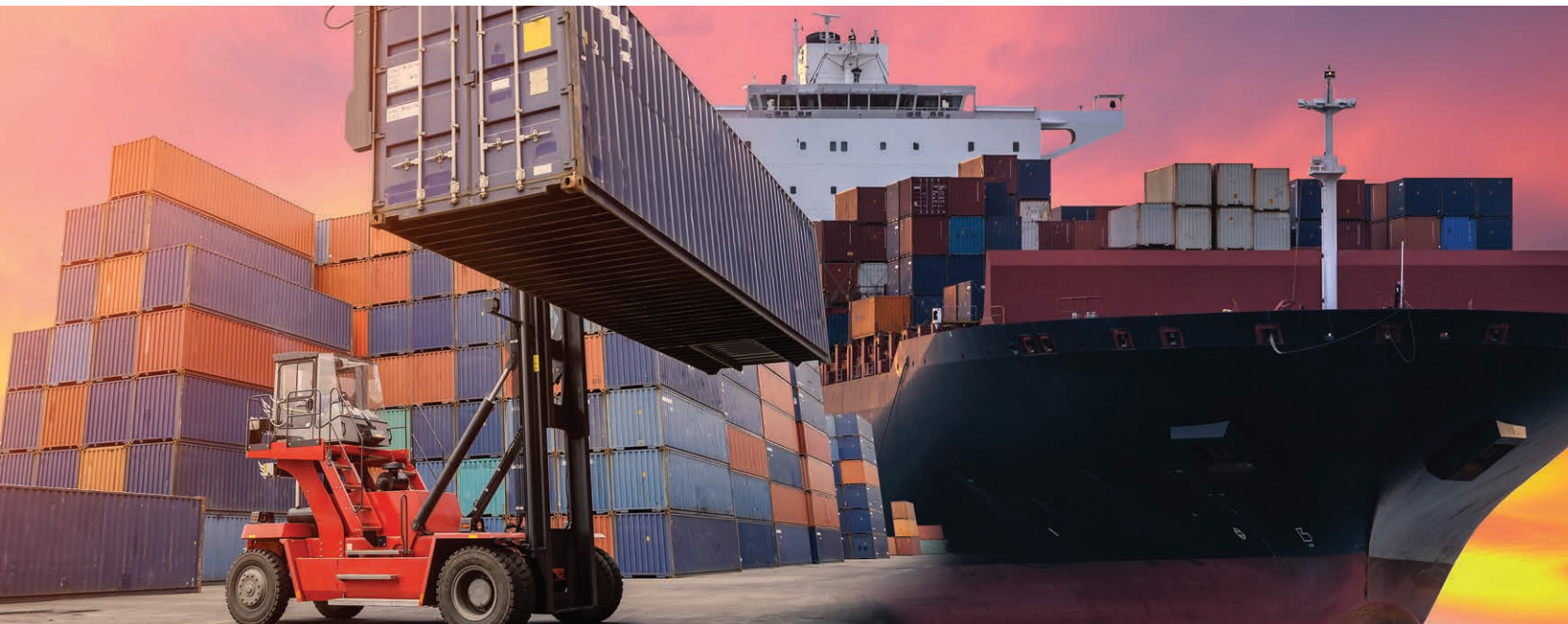
Lo que se pretendió con la reforma, fue precisamente otorgar el derecho a los importadores y exportadores de elegir si desean tramitar las operaciones de comercio exterior directamente o por conducto de un agente aduanal. Es decir, abre la posibilidad de que los particulares promuevan directamente el despacho aduanero de sus mercancías sin la intervención obligatoria de los agentes aduanales. Con la apertura, a juicio del suscrito, se reducen costos para los importadores y exportadores, e indirectamente hace que los agentes aduanales mejoren la prestación de sus servicios, y así se genera mayor competitividad en el comercio en México.

No obstante, los requisitos impuestos a través de las Reglas Generales de Comercio Exterior para 2017<sup>1</sup> para hacer uso del despacho directo, a juicio del suscrito, son excesivos y han inhibido el uso de dicha figura, pero también son entendibles, pues ante la apertura, probablemente las autoridades aduaneras estimen una pérdida de control en la introducción y salida de mercancías del territorio nacional.

### Why hasn't the Direct customs clearance gained strength in Mexico?

What was intended with the reform, was precisely, to grant the right to the importers and exporters of choosing if they wish to process the foreign trade operations directly or through a customs agent. This means, it opens the possibility for the individuals to directly promote the customs clearance of their goods without the mandatory obligation of the customs agents. With the opening, at the judgment of the importer/exporter, costs are reduced for the importers and exporters, and it indirectly forces the customs agents to improve the services they provide, and with this, generate greater competitiveness in Mexican trade.

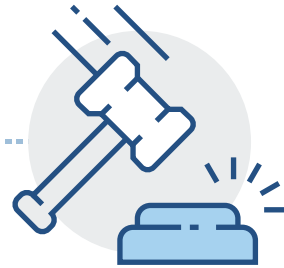
However, the requirements imposed by the Foreign Trade General Rules for 2017 to use the direct customs clearance, at the judgment of the importer/exporter, are unreasonable and have inhibited the use of such figure, but also are understandable since with this opening the customs authorities will possibly estimate a control loss at the entry and exit of goods to and from national territory.








<sup>1</sup> Ficha de trámite 18-LA publicada en el Diario Oficial de la Federación del 27 de enero de 2017.

**“ La falacia por parte de quienes podrían ser representantes legales de los importadores y exportadores, deviene de lo dispuesto en la fracción VII del artículo 53 de la Ley Aduanera ”**

*“The fallacy by those that could be legal representatives of the importers and exporters, results from the established in section VII of the article 53 of the Customs Law”*








En el despacho directo, los medios coercitivos, de igual manera, aplican a los importadores y exportadores que opten por despachar directamente sus mercancías, es decir, ante las irregularidades que cometan:

-  *Pagarán créditos, multas, actualizaciones y recargos.*
-  *Sus mercancías serán embargadas precautoriamente.*
-  *Perderán a favor del fisco federal sus mercancías.*
-  *La autorización para despachar directamente mercancías puede ser revocada o suspendida.*
-  *Podrán ser sujetos de responsabilidad penal.*

Pero no sólo el exceso en los requisitos para la práctica del despacho directo ha inhibido el uso de dicha figura, también existe la falsa creencia que el importar y exportar directamente mercancías, representa una responsabilidad directa para el representante legal que designen los importadores y exportadores, lo que ha generado, que dichas personas se rehúsen a ser nombrados para tal fin.

La falacia por parte de quienes podrían ser representantes legales de los importadores y exportadores, deviene de lo dispuesto en la fracción VII del artículo 53 de la Ley Aduanera, que establece que los representantes legales son responsables solidarios del pago de los impuestos al comercio exterior y de las demás contribuciones, así como de las cuotas compensatorias que se causen con motivo de la introducción de mercancías al territorio nacional o de su extracción del mismo.

In the direct clearance, the coercive means, are also applied to the importers and exporters that choose to directly dispatch their goods, this is, upon the irregularities they make:

-  *Pay credits, fines, updates, and surcharges.*
-  *Their goods will be seized as a precaution.*
-  *They will lose in favor of the tax authority their goods.*
-  *The authorization to directly dispatch goods could be revoked or suspended.*
-  *Could be subjects of criminal responsibility.*

But not only the excess of the requirements for the practice of the direct clearance has inhibited the use of such figure, there is also a false belief that directly importing and exporting goods represents a direct responsibility for the legal representative that importers and exporters appoint which has generated that such persons refuse to be named for such purpose.

The fallacy by those that could be legal representatives of the importers and exporters, results from the established in the section VII of the article 53 of the Customs Law, that establishes that the legal representatives are held jointly liable to the payment of foreign trade taxes and other contributions, as well as of the antidumping duties that are caused due to the entry of the goods to national territory or the exit from it.





“Aún y cuando el despacho aduanero lo lleve a cabo un agente aduanal, en la mayoría de los procedimientos aduaneros normalmente se **imputa al importador/exportador la responsabilidad de las irregularidades cometidas, pues así lo prevé la Ley Aduanera**”

“Even when the customs clearance is carried out by a customs agent, in most of the customs procedures the responsibility of the committed irregularities is attributed to the importer because the Customs Law establishes so”

No obstante, la falsa creencia no existe, pues por disposición expresa de lo establecido en el artículo 244 del Reglamento de la Ley Aduanera, los actos que realicen los representantes legales y las personas que los auxilien con motivo del despacho y reconocimiento aduanero, así como los actos que deriven de aquéllos, serán imputables a sus representados; es decir, son imputables directamente al importador y/o exportador.

Nonetheless, the false belief does not exist since due to an expressed provision of the established in the article 224 of the Regulation of the Customs Law, the acts that are carried out by the legal representative and the persons that help them for the purpose of the clearance, as well as the acts that result from those, will be attributed to their companies; this means, directly attributed to the importer and/or exporter.

Además, cabe destacar que, aún y cuando el despacho aduanero lo lleve a cabo un agente aduanal, en la mayoría de los procedimientos aduaneros normalmente se imputa al importador/exportador la responsabilidad de las irregularidades cometidas, pues así lo prevé la Ley Aduanera.

In addition, it must be noted that even when the customs clearance is carried out by a customs agent, in most of the customs procedures the responsibility of the committed irregularities is attributed to the importer because the Customs Law establishes so.

En el contexto anterior, si México quiere ser competitivo y adoptar las mejores prácticas del comercio internacional, es indispensable que se eliminen requisitos excesivos en el despacho directo de mercancías, pues sólo así los importadores y exportadores harán uso de dicha figura.

In the previous context, if Mexico wants to be competitive and adopt the best practices of the foreign trade, it is necessary to eliminate unreasonable requirements in the direct clearance thus only that way will the importers and exporters use such figure.

