

INNOVACIÓN
Su promoción a través de
la Propiedad Intelectual
Subsidios e Incentivos Tributarios

Felipe Andrés Burgos Osorio

PUNTOLEX



THOMSON REUTERS

THOMSON REUTERS PUNTOLEX
Av. Lib. Bernardo O'Higgins 1302, oficina 41, Santiago
Mesa Central (562) 361 3400 - Fax (562) 361 3406
www.puntolex.cl

Impresión: RIL Editores
Impreso en Chile
Derechos Reservados

ÍNDICE

Introducción	IX
Prólogo	XIII

CAPÍTULO I: INNOVACIÓN

1. Innovación, desarrollo económico y crecimiento....	1
2. Hacia un concepto de innovación	5
3. Tipos de innovación.....	8
4. Niveles de innovación	12
5. Formas de adquirir tecnología en un país en desarrollo	13
5.1. Importación de tecnología desde el exterior .	14
5.2. Generación de innovación propia	15
5.2.1. Investigación y desarrollo (I+D).....	16
6. Las fallas del Mercado de la innovación, y el papel del Estado	23
6.1. Las políticas públicas de promoción; el sistema nacional y regional de innovación y la incorporación de Chile a la OCDE	29

CAPÍTULO II: POLÍTICAS DE PROTECCIÓN A LA INNOVACIÓN

1. Políticas protectoras y propiedad intelectual	35
2. Normativa sobre propiedad intelectual.....	39

	Pág.
2.1. Normativa nacional sobre propiedad intelectual.....	39
2.2. Normativa internacional sobre propiedad intelectual.....	41
3. Ramas de la propiedad intelectual.....	43
3.1. Derecho de autor (copyright) y los derechos conexos en nuestra legislación.....	43
3.1.1. El software protegido como derecho de autor	48
3.1.2. Importancia económica del derecho de autor	51
3.2. Propiedad Industrial.....	53
3.2.1. Invenciones y signos distintivos.....	57
3.2.2. Las invenciones y las patentes.....	59
3.2.3. Derecho a la patente y a las invenciones en general.....	64
3.2.4. Efectos de la concesión del derecho de propiedad industrial en general y de las patentes en particular. El ius prohibendi.....	68
3.2.5 Las reivindicaciones y la memoria descriptiva como forma de delimitar el ius prohibendi y de divulgar la invención. La función social de la patente de invención.....	73
4. Propiedad intelectual ¿Se trata realmente de propiedad?.....	79
4.1. La propiedad intelectual como propiedad desde el punto de vista de la dogmática civilista.....	79
4.2. La propiedad intelectual como propiedad desde el punto de vista constitucional.....	87

	Pág.
5. Secretos empresariales y la innovación	98
5.1. El secreto empresarial como forma de conservar los conocimientos técnicos.....	99
5.2. Concepto legal y requisitos para que opere el secreto empresarial.....	100
5.3. Relación entre patentes y secreto empresarial.....	104
5.4. Naturaleza jurídica de los secretos empresariales.....	107
6. Relación existente entre innovación y propiedad intelectual.....	111

CAPÍTULO III: POLÍTICAS DE FOMENTO A LA INNOVACIÓN

PRIMERA PARTE

EL FOMENTO DE LA INNOVACIÓN A TRAVÉS DE LA INTERVENCIÓN ESTATAL

1. Necesidad de establecer políticas de fomento	121
2. Fundamentos Constitucionales	123
2.1. El Art. 19 N° 25	123
2.2. El Art. 19 N° 10 inciso sexto.	124
2.3. El Art. 5 inciso segundo	125
2.4. El papel subsidiario del Estado	128

	Pág.
2.4.1. Requisitos para que opere subsidiariedad es total.....	133
2.5. El Art.19 N° 21 inciso primero.	138
2.6. El Art.19 N° 2, 19 y 22 inciso segundo	139
2.6.1. Beneficios directos y beneficios indirectos ...	143
3. Incentivos financieros para el fomento de la innovación	144

SEGUNDA PARTE

FOMENTO A LA INNOVACIÓN A TRAVÉS DE SUBSIDIOS ESTATALES

1. Introducción al problema.....	149
2. Postulación y forma de funcionamiento de los subsidios.....	150
3. En cuanto a los órganos estatales encargados de administrar los fondos destinados a promover la innovación.....	151
3.1. Comisión Nacional de Investigación Científica y Tecnológica (CONICYT).....	152
3.2. La Corporación de Fomento de la Producción (CORFO).....	153
3.3. La sujeción al principio de Juridicidad por parte de los órganos estatales encargados de administrar los fondos.....	156

	Pág.
4. Los beneficios directos a la innovación como discriminación racional por parte del Estado. En busca de la igualdad mediante la ley	165
5. Exigencia de reserva legal en el otorgamiento de beneficios directos a la innovación y la falta de suficiencia de la Ley de Presupuestos para satisfacer este requisito	169
6. ¿Subsidio o subvención?	174
7. Características de los contratos de subsidio. En especial de la carga que pesa sobre el beneficiario	182
8. Naturaleza jurídica del contrato de subsidio.....	188
8.1. Contrato de subsidio como contrato de donación entre vivos.....	188
8.2. Contrato de subsidio como contrato tecnológico.....	190
8.3. Contrato de subsidio como contrato administrativo	191
9. Algunos problemas derivados de la adjudicación de estos fondos.	196
9.1. Respecto de los criterios en base a los cuales se adjudican los subsidios	196
9.2. Respecto del acto adjudicatorio	197
9.3. Acerca de la confidencialidad de la información.....	200
9.3.1. Importancia de la confidencialidad de la información. Responsabilidades que se derivan de ella	204

	Pág.
9.4. De la (falta de) celeridad en el otorgamiento de las ayudas públicas.....	208

TERCERA PARTE

FOMENTO A LA INNOVACIÓN A TRAVÉS DE INCENTIVOS TRIBUTARIOS

1. Incentivos tributarios a la innovación.....	213
2. Fines extrafiscales de los tributos y la igualdad en materia tributaria.....	214
3. El estado actual de la legislación positiva tributaria en Chile respecto de la innovación.	221
3.1. Regulación en la ley sobre impuesto a la renta.....	224
3.1.1. Art. 17 D.L. 824.....	224
3.1.1.1. Art. 17 N° 8 letra e) “La enajenación del derecho de propiedad intelectual o industrial en el caso que dicha enajenación sea efectuada por el inventor o autor”	226
A.- Requisitos para que opere la norma.....	227
B.- Tributación de este mayor valor.....	237
3.1.1.2. Art. 17 N° 20 “La constitución de la propiedad intelectual”	241
3.1.2 Art. 31 N° 11 D.L. 824.....	244
3.1.2.1. Amortización de intangibles	249
3.1.3 El impuesto adicional.	252

	Pág.
3.1.3.1. El impuesto adicional y la tecnología.....	253
A.- Situación existente con anterioridad a la Ley N° 20.154.....	255
B.- Situación existente con posterioridad a la Ley N° 20.154.....	262
3.1.3.2. El impuesto adicional y la investigación y desarrollo.....	278
3.1.4. Situación de las personas con domicilio o residencia en Chile que reciban regalías del exterior. Normas relativas a la Doble Tributación Internacional	280
3.2. Regulación en la Ley sobre Impuesto a las Ventas y Servicios.....	281
3.3. Incentivos tributarios a ciertas donaciones que dicen relación con la investigación.	291
3.3.1. El Art. 69 de la Ley N° 18.681 que establece un incentivo tributario a las donaciones que se efectúen a las Universidades e Institutos Profesionales Estatales y Particulares reconocidos por el Estado	295
3.3.2. El Art. 31 N° 7 del D.L. 824 sobre impuesto a la renta que establece como gasto necesario las donaciones efectuadas con el exclusivo fin de realizar programas de instrucción	298
3.3.3. El Art. 46 del D.L. 3.065 sobre rentas municipales que establece un incentivo tributario a las donaciones con ciertos fines educacionales, artísticos y científicos	300

	Pág.
3.4. Ley N° 20.241 que establece un incentivo tributario a la inversión privada en investigación y desarrollo.....	301
3.4.1. De los conceptos de Investigación y Desarrollo	307
3.4.2. De los Centros de Investigación. Su incorporación en el Registro, fiscalización y eliminación.....	309
3.4.3. De los Contratos de Investigación y Desarrollo. Su certificación, fiscalización e incumplimiento en la ejecución	321
3.4.4. Del Incentivo Tributario	339
3.4.5. De CORFO como órgano administrador de la Ley N° 20.241. Su idoneidad y el problema de la confidencialidad de la información	347
Bibliografía general.....	357