

GUSTAVO J. NAVEIRA DE CASANOVA

El Principio Constitucional de No Confiscatoriedad Tributaria

Prólogo de César García Novoa

 AbeledoPerrot®

ÍNDICE GENERAL

| | |
|--|-------|
| Prólogo | XVII |
| Palabras preliminares | XXIII |
| Siglas y abreviaturas utilizadas | XXVII |

CAPÍTULO I

LOS PRINCIPIOS JURÍDICOS CONSTITUCIONALES. LOS PRINCIPIOS JURÍDICOS DE LA TRIBUTACIÓN

| | |
|--|----|
| Introducción..... | 1 |
| 1. Los principios jurídicos | 2 |
| 2. Los principios generales del derecho..... | 5 |
| 3. Los principios constitucionales..... | 7 |
| 3.1. Aspectos generales | 7 |
| 3.2. Funciones y características..... | 10 |
| 3.3. Clasificaciones | 13 |
| 3.3.1. Expresos e implícitos..... | 13 |
| 3.3.2. Operativos y programáticos | 14 |
| 4. Los principios jurídico-tributarios | 22 |

CAPÍTULO II

LA CONFISCACIÓN Y LOS INSTITUTOS ABLATORIOS DEL DERECHO DE PROPIEDAD

| | |
|---|----|
| Introducción..... | 29 |
| 1. Generalidades..... | 30 |
| 1.1. Lenguaje y algunas aclaraciones | 30 |
| 1.2. Concepto amplio de derecho de propiedad a los fines del presente trabajo..... | 31 |

| | |
|---|----|
| 2. Límites al derecho de propiedad en sentido general y en sentido particular..... | 38 |
| 3. Institutos en particular | 41 |
| 3.1. Limitaciones y límites en sentido particular. Diferencia entre limitación y privación de la propiedad..... | 41 |
| 3.2. La expropiación forzosa | 46 |
| 3.2.1. Historia y breve evolución del concepto | 47 |
| 3.2.2. Características principales | 48 |
| 3.2.3. Las transferencias coactivas..... | 51 |
| 3.3. La requisa..... | 53 |
| 3.4. Ocupación temporal..... | 54 |
| 3.5. Socializaciones y nacionalizaciones..... | 55 |
| 3.6. La incautación..... | 56 |
| 3.7. La confiscación..... | 57 |
| 3.7.1. Breve panorama histórico..... | 58 |
| 3.7.2. Diferentes aspectos de la confiscación según la rama jurídica que la trate..... | 60 |
| 3.7.2.1. Derecho civil | 60 |
| 3.7.2.2. Derecho internacional público..... | 61 |
| 3.7.2.3. Derecho penal | 62 |
| 3.7.2.4. Derecho administrativo | 64 |
| 3.7.2.5. Derecho tributario..... | 65 |
| 3.8. El comiso..... | 65 |
| 3.8.1. Derecho civil | 66 |
| 3.8.2. Derecho penal | 67 |
| 3.8.3. Derecho administrativo | 70 |
| 3.8.4. Derecho tributario..... | 73 |
| 4. El concepto de alcance o efecto confiscatorio | 73 |
| 4.1. El sistema tributario como uno de los límites del derecho de propiedad | 74 |
| 4.2. Efecto o alcance confiscatorio..... | 77 |

CAPÍTULO III

LA DOCTRINA SOBRE EL PRINCIPIO DE NO CONFISCATORIEDAD

| | |
|---|----|
| Introducción..... | 89 |
| 1. Derecho positivo. Las constituciones | 90 |
| 1.1. El ordenamiento argentino | 91 |
| 1.1.1. La Constitución Nacional | 91 |
| 1.1.2. Las constituciones provinciales..... | 95 |

| | |
|--|-----|
| 1.2. Los ordenamientos de otros países | 95 |
| 2. La doctrina de los autores | 100 |
| 2.1. Algunas consideraciones necesarias | 101 |
| 2.2. Las posiciones sobre el principio jurídico de no confiscatoriedad | 108 |
| 2.2.1. Advertencia previa..... | 108 |
| 2.2.2. Posturas negativas..... | 109 |
| 2.2.3. Posturas afirmativas | 112 |
| 2.2.3.1. Posturas relacionadas con el derecho de propiedad | 112 |
| 2.2.3.2. Posturas relacionadas con los principios jurídicos de la tributación | 127 |
| A- El principio de justicia | 128 |
| B- El principio de generalidad | 134 |
| C- El principio de igualdad..... | 138 |
| D- El principio de capacidad contributiva | 149 |
| E- El principio de progresividad | 174 |
| 2.2.3.3. Posturas que le dan relevancia propia al principio de no confiscación | 184 |
| 2.2.3.4. Posturas relacionadas con los fines extrafiscales | 192 |

CAPÍTULO IV

LA JURISPRUDENCIA SOBRE EL PRINCIPIO DE NO CONFISCATORIEDAD TRIBUTARIA

| | |
|---|-----|
| Introducción..... | 195 |
| 1. Jurisprudencia de la CSJN..... | 196 |
| 1.1. La CSJN, su papel institucional y la construcción de su doctrina acerca de la confiscatoriedad | 196 |
| 1.1.1. Aspectos generales sobre la CSJN y el valor de sus decisiones en el derecho argentino | 196 |
| 1.1.2. Breve síntesis sobre la conformación de la doctrina sobre el principio de no confiscación por vía tributaria | 199 |
| 1.2. Estudio y descripción de la jurisprudencia | 201 |
| 1.2.1. Primer grupo: los tributos en los que prosperó la impugnación | 202 |
| 1.2.1.1. Impuesto sucesorio | 203 |
| 1.2.1.2. Impuesto inmobiliario | 213 |
| 1.2.1.3. Contribución de mejoras | 228 |
| 1.2.1.4. Otros derechos y principios constitucionales alegados para invalidar la carga tributaria excesiva..... | 244 |

| | |
|--|-----|
| 1.2.2. Segundo grupo: los tributos en los que la impugnación —por lo general— no prosperó..... | 274 |
| 1.2.2.1. Impuestos sobre los consumos específicos..... | 275 |
| 1.2.2.2. Impuestos aduaneros..... | 282 |
| 1.2.2.3. Casos en los que se trató el argumento de la doble imposición interna..... | 284 |
| 1.2.2.4. Casos de aplicación del tributo junto con multas, accesorios y otros adicionales..... | 300 |
| 1.2.2.5. Casos en que se trató de la situación de los contribuyentes de hecho y de los contribuyentes de derecho..... | 306 |
| 1.2.3. Algunos planteamientos sobre la impugnación conjunta de tributos por confiscatoriedad. Tributos sobre los cuales la jurisprudencia es escasa..... | 325 |
| 1.2.3.1. Los obiter dicta y las interpretaciones. Supuestos de múltiple imposición..... | 325 |
| 1.2.3.2. El problema de las tasas..... | 335 |
| 1.2.3.3. Impuesto de sellos..... | 344 |
| 1.2.3.4. Impuesto a las ganancias y otros impuestos sobre las rentas..... | 346 |
| 1.2.3.5. El empréstito forzoso: el ahorro obligatorio.. | 354 |
| 1.2.3.6. Fallos sobre el peaje..... | 360 |
| 1.2.4. Otras cuestiones vinculadas..... | 361 |
| 1.2.4.1. Anticipos..... | 361 |
| 1.2.4.2. La modalidad de determinación o de cobro... | 362 |
| 1.2.4.3. Reliquidación ordenada por el Poder Judicial a la Administración..... | 364 |
| 1.2.4.4. Alegación de la confiscatoriedad en juicios de apremio..... | 365 |
| 1.2.4.5. Otros fallos que no versaron sobre materia tributaria en los que se menciona el concepto amplio de confiscación..... | 367 |
| 1.2.4.6. Poder de policía y “cargas que no son tributos” | 371 |
| 2. Jurisprudencia de tribunales de otros países..... | 376 |
| 2.1. España..... | 376 |
| 2.1.1. Pronunciamientos del Tribunal Constitucional..... | 376 |
| 2.1.2. Jurisprudencia del Tribunal Supremo..... | 390 |
| 2.1.3. Jurisprudencia de Tribunales Superiores de Justicia de las Comunidades Autónomas..... | 397 |
| 2.2. Uruguay..... | 406 |
| 2.3. Alemania..... | 408 |
| 2.4. Perú..... | 409 |
| 2.5. Venezuela..... | 417 |
| 2.6. Costa Rica..... | 420 |
| 2.7. Colombia..... | 423 |

CAPÍTULO V
LAS DERIVACIONES DEL PRINCIPIO
DE NO CONFISCATORIEDAD TRIBUTARIA.
SU APLICACIÓN

| | |
|--|-----|
| Introducción..... | 429 |
| 1. Institutos y figuras que se suelen relacionar con el principio de no confiscación..... | 430 |
| 1.1. Generalidades..... | 430 |
| 1.2. El mínimo exento, mínimo vital o mínimo no imponible..... | 431 |
| 1.3. El gasto público..... | 438 |
| 1.4. Los fines extrafiscales de la tributación..... | 443 |
| 1.5. La traslación de la carga tributaria..... | 464 |
| 1.6. La inflación..... | 472 |
| 1.7. La parafiscalidad..... | 480 |
| 1.8. La presión fiscal indirecta..... | 485 |
| 2. Ámbitos de aplicación del principio de no confiscatoriedad..... | 488 |
| 2.1. Generalidades..... | 488 |
| 2.2. ¿La prohibición de confiscatoriedad se predica del sistema tributario, de cada tributo, o de ambos conjuntamente?..... | 489 |
| 2.3. ¿La prohibición de confiscación actúa respecto de todo tributo en general, o hay que hacer distinciones de especie, actuando sólo respecto de los impuestos, con matizaciones en las tasas y contribuciones especiales?..... | 493 |
| 2.4. Sobre si el principio actúa tomando en cuenta el plano normativo o el general, es decir considerando la estructura técnica del tributo, o si sólo debe ser visto desde la perspectiva de los resultados (particular), en cada caso de realización del hecho imponible respectivo..... | 497 |
| 2.5. Sobre si el principio se aplica sólo a los tributos progresivos, o si se aplica a cualquiera de ellos, con independencia de su estructuración técnicamente progresiva, proporcional o regresiva..... | 498 |
| 2.6. Sobre si la idea de confiscatoriedad puede variar según se mire la totalidad del patrimonio o renta del individuo considerado, o si se ha de atender a un aspecto o manifestación parcial de ellos..... | 500 |
| 2.7. Aplicación del principio según el tipo de manifestación de capacidad económica de que se trate (renta, patrimonio o consumo)..... | 502 |
| 2.8. Ámbitos en los cuales el principio no tiene campo de acción..... | 509 |
| 2.9. Aplicación a la cuota definitiva y a los anticipos, retenciones o pagos a cuenta..... | 510 |
| 2.10. Sujetos que pueden invocar el principio..... | 512 |

| | |
|---|-----|
| 2.11. El ámbito de las presunciones y ficciones | 514 |
| 2.12. Otros ámbitos de aplicación del concepto que son ajenos al tributo | 517 |
| 3. Determinación y establecimiento del límite de la confiscatoriedad tributaria | 517 |
| 3.1. Generalidades | 517 |
| 3.2. Existencia y fijación del límite. Consideraciones sobre su utilidad. Discusión sobre su posible tacha de arbitrario | 518 |
| 3.3. El límite en sí. Límite cuantitativamente fijado y límite cualitativamente establecido. Variaciones y matizaciones en caso de sobreimposición. Afectación parcial del patrimonio o de la renta | 521 |
| 3.4. Problemas que presenta el límite en cuanto a su fijación o determinación | 535 |
| 3.5. Problemas que presenta el límite en cuanto a su aplicación por parte de los diferentes órganos del Estado | 538 |
| 3.5.1. En general | 538 |
| 3.5.2. Poder Legislativo | 545 |
| 3.5.3. Administración | 546 |
| 3.5.4. Jurisdicción | 550 |
| Bibliografía consultada | 555 |
| Jurisprudencia consultada y citada | 581 |
| Argentina | 581 |
| Corte Suprema de Justicia de la Nación | 581 |
| Causas no registradas en la colección de Fallos | 595 |
| Alemania | 596 |
| Tribunal Constitucional | 596 |
| Colombia | 596 |
| Corte Constitucional | 596 |
| Costa Rica | 596 |
| Corte Suprema de Justicia | 596 |
| España | 596 |
| Tribunal Constitucional Español | 596 |
| Tribunal Supremo | 597 |
| Tribunales Superiores de Justicia de las Comunidades Autónomas | 597 |
| TSJ de Navarra | 598 |
| TSJ de Canarias | 598 |
| TSJ de Cataluña | 598 |
| TSJ de Galicia | 598 |
| Audiencia Nacional | 598 |

| | |
|------------------------------------|-----|
| Perú | 598 |
| Tribunal Constitucional | 598 |
| Venezuela | 598 |
| Tribunal Supremo de Justicia | 598 |
| Uruguay | 598 |
| Suprema Corte de Justicia | 598 |