ÍNDICE

Prólogo del Dr. Germán J. Bidart Campos VII
Palabras introductorias XI

Capítulo I
NOCIONES DE DERECHO CONSTITUCIONAL TRIBUTARIO

1. Objeto del derecho constitucional tributario 1
2. El programa constitucional 2
3. La constitución formal y material 4
4. La vigencia del Estado de derecho 6
5. Trascendencia de los estudios de derecho constitucional tributario 7

Capítulo II
EL PROGRAMA CONSTITUCIONAL

6. Gobernar es promover la creación de riqueza 13
7. El régimen tributario y la desvirtuación del programa constitucional 15
   7.1. Los regímenes de promoción y el principio de igualdad 15
   7.2. Proporción entre la carga impositiva y los beneficios 18
   7.3. La convalidación de la ilegalidad 19
   7.4. La creación espuria de moneda 20
   7.5. Control de cambios 21
   7.6. Empréstitos forzosos 24

7.7. Régimen de coparticipación federal 26
7.8. El ilícito fiscal 27
7.9. Declinación del principio de legalidad 28
7.10. Conclusiones 29

CAPÍTULO III

DERECHO DE PROPIEDAD Y TRIBUTOS

8. El derecho de propiedad, su delimitación, limitación y regulación 31
9. Concepto jurídico del tributo 40
10. Clasificación de los tributos 43
10.1. Impuestos 43
10.2. Tasas 44
10.3. Contribuciones especiales 46
10.3.1. Derecho de peaje 46
11. Empréstito forzoso 49
A) Requisición estatal de dinero 49
B) Contribución especial 51
12. Addenda: Inconstitucionalidad del ahorro obligatorio. Ley 23.549 54
A) Considerado un tributo 54
B) Considerado como una requisición 55
C) Violaciones al principio de igualdad 57

CAPÍTULO IV

PODER TRIBUTARIO

13. Federalismo racional 61
14. Distribución constitucional de competencias tributarias 64
15. Régimen municipal 69
15.1. Naturaleza jurídica del municipio 69
15.2. Evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación y el reconocimiento formal de la autonomía municipal 72
16. Consecuencias del ejercicio concurrente del poder tributario 76

CAPÍTULO V

EL PODER DE IMPOSICIÓN Y EL COMERCIO INTERJURISDICCIONAL

17. La cláusula comercial de la Constitución 79
18. Principios aplicables para discernir la compatibilidad del poder impositivo local con la cláusula comercial 80
19. La evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema 83
19.1. La doctrina tradicional 83
19.2. Etapa crítica 86
19.3. Retorno a la doctrina tradicional. Su generalización 90
20. Superposición tributaria inconstitucional 95

CAPÍTULO VI

COMPETENCIA TRIBUTARIA EN ESTABLECIMIENTOS DE UTILIDAD NACIONAL

21. El art. 67, inc. 27, de la Constitución 99
22. Las tesis sobre el alcance de la norma 102
23. La interpretación jurisprudencial de la Corte Suprema 107
23.1. Período 1884-1958 107
23.2. Período 1958-1968 112
23.3. Período 1968-1975 115
23.4. Período 1975-1990 118

CAPÍTULO VII

PODER DE EXIMIR

24. Conceptos preliminares 125
25. Inmunidad de los instrumentos de gobierno 126
25.1. Origen y desarrollo de la doctrina en los Estados Unidos 126
25.2. Cláusula constitucional expresa 128
25.3. Precisiones sobre el alcance de la doctrina 131
26. La cláusula del progreso 132

26.1. Desarrollo y extensión de la doctrina en torno del art. 67, inc. 16, de la Constitución nacional ... 133
26.2. Restricciones a la doctrina dominante ... 136
26.3. De la incompatibilidad de las normas locales con relación a actividades reguladas por ley nacional ... 140
27. De la supremacía constitucional ... 143

CAPÍTULO VIII

RÉGIMEN DE COPARTICIPACIÓN TRIBUTARIA

28. Antecedentes y desarrollo del sistema de coparticipación federal de impuestos ... 147
29. La mecánica de los regímenes de coparticipación federal ... 149
30. De la constitucionalidad del mecanismo instituído por las leyes-convenio ... 150
31. La masa coparticipable en la ley 23.548 ... 156
32. El federalismo en cautiverio ... 157
33. Un objetivo incumplido ... 160
34. Denuncia del régimen ... 162
35. La incidencia del reconocimiento de la autonomía municipal en el régimen de coparticipación federal ... 167

CAPÍTULO IX

COPARTICIPACIÓN DE LOS IMPUESTOS SOBRE LOS COMBUSTIBLES

36. Las normas integrantes del sistema ... 171
37. El alcance del compromiso asumido por las provincias adheridas al régimen ... 173
38. La interpretación jurisprudencial ... 178
39. Legitimación de los contribuyentes para impugnar los tributos locales por incompatibilidad con el régimen de copartipación de impuestos sobre los combustibles ... 181

CAPÍTULO X

PRINCIPIO DE LEGALIDAD

40. La formulación del principio de legalidad en la Constitución nacional ... 187
41. El principio de legalidad tributaria ... 189
41.1. Antecedentes ... 189
41.2. Los preceptos de la Constitución nacional ... 190
41.3. Alcances del principio ... 193
41.4. El principio de legalidad tributaria en el derecho comparado ... 197
41.5. De la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación ... 201
42. Declinación del principio de legalidad ... 207
43. La emergencia económica y los decretos de necesidad y urgencia en materia tributaria ... 214

CAPÍTULO XI

IRRETROACTIVIDAD DE LA LEY FISCAL

44. La vigencia de las leyes en general ... 221
45. La irretroactividad de la ley tributaria como exigencia del Estado de derecho ... 225
46. Retroactividad impropia ... 227
47. Arbitrios legales sustitutivos de la retroactividad fiscal ... 230
48. La declaración de inconstitucionalidad y la retroactividad de las leyes de adaptación en el derecho comparado ... 232
49. La jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación ... 233
49.1. Casos en que se admitió la retroactividad ... 234
49.2. Doctrina de la Corte que funda la irretroactividad ... 236

CAPÍTULO XII

CAPACIDAD CONTRIBUTIVA

50. El principio de capacidad contributiva ... 241
51. Su interrelación con otros principios ... 245
52. La doctrina de la Corte Suprema de la Nación ... 246

CAPÍTULO XIII

PRINCIPIO DE NO CONFISCATORIEDAD

53. Derecho de propiedad y tributos 249
54. De la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación 251
54.1. De la contribución territorial 252
54.2. Impuesto a la trasmisión gratuita de bienes . 253
54.3. Contribución de mejoras 254
54.4. Aplicación de la doctrina a otros gravámenes 255
55. Ámbito de aplicación del principio de no confiscatoriedad 256
56. Alcance de la doctrina de la Corte Suprema de la Nación 262
56.1. Exigencia de mantener la intangibilidad del capital 262
56.2. Acumulación de las tasas al impuesto 267
56.3. Impuesto a la herencia 268
56.4. Impuestos que recaen sobre la propiedad inmueble 269
56.5. Impuesto a las ganancias 271
57. Límite cuantitativo de los impuestos 272
58. Efectos de la declaración de confiscatoriedad 274
59. Alternativas ante la impugnación global del régimen tributario por confiscatoriedad 275

CAPÍTULO XIV

PRINCIPIOS DE IGUALDAD Y DE RAZONABILIDAD DE LAS LEYES

60. La escuela positivista y el ideario liberal de la Constitución nacional 279
61. El principio de razonabilidad de las leyes y su integración con el de igualdad 281
62. Las vicisitudes del principio de igualdad en la etapa preconstitucional 284
63. De la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación 285

63.1. Razonabilidad de la selección. Principio de igualdad 285
63.2. Razonabilidad en la ponderación 291

CAPÍTULO XV

PROTECCIÓN DE LA FAMILIA

64. La situación tributaria de la familia en el ámbito del impuesto a la renta 297
65. Las particularidades del impuesto a las ganancias, ley 20.628 299
65.1. De la autonomía de las normas fiscales 299
65.2. Un híbrido sistema de declaración individual 300
65.3. Descripción preliminar del régimen de la ley 301
65.4. El régimen económico del matrimonio 301
66. El impuesto sobre la renta de la sociedad conyugal 304
66.1. El alcance de las disposiciones de la ley 20.628 304
66.2. Ganancias atribuíbles a la mujer 304
A) Bienes propios 304
B) Rendimiento de actividades personales y de bienes adquiridos con el producto de tales actividades 307
C) Ganancias devengadas por la inversión de los frutos de las actividades personales 308
66.3. Ganancias que no corresponde atribuír a la mujer 308
67. Incongruencias y paradojas del sistema 309
67.1. Desconocimiento de la comunidad familiar y efectos extrafiscales 310
67.2. Carencia de fundamentos jurídicos y económicos en la atribución de ganancias 310
67.3. Cesación de la acumulación en cabeza del marido 311
67.4. Imposibilidad de cumplimiento del sistema de acumulación parcial 313
67.5. El contribuyente de derecho e inexistencia de solidaridad 314

67.6. La prisión como modo de atemperar la carga fiscal ... 315
67.7. Las ganancias de los menores de edad ... 315
67.8. Estímulo a eludir el sistema ... 316
67.9. Inconstitucionalidad del régimen aplicable a la sociedad conyugal ... 317
68. La doctrina del Tribunal Constitucional español relativa al Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas ... 319
69. Bases de un sistema fiscal que cumpla con el imperativo constitucional de dar protección a la familia ... 323

CAPÍTULO XVI

EL TRIBUNAL FISCAL Y EL CONTROL DE CONSTITUCIONALIDAD

70. Tribunales administrativos ... 327
71. Sistemas de control jurisdiccional de la administración pública ... 328
71.1. Sistemas de jurisdicción única ... 328
71.2. Sistemas de doble jurisdicción ... 328
72. Sistemas de control de constitucionalidad ... 329
72.1. Control difuso o concentrado ... 332
72.2. Control preventivo, reparador o mixto ... 333
72.3. Control abstracto o concreto ... 334
72.4. Control amplio o restringido ... 335
72.5. Efectos *erga omnes* o con relación al caso concreto ... 335
72.6. De efectos retroactivos o prospectivos ... 336
73. Del derecho comparado ... 339
73.1. El sistema francés ... 339
73.2. La justicia administrativa en Italia ... 341
73.3. El sistema español ... 342
73.4. El sistema norteamericano ... 343
74. El derecho nacional ... 345
75. La evolución de la jurisprudencia de la Corte Suprema de la Nación ... 347
76. El control de constitucionalidad por parte de los tribunales administrativos ... 352

76.1. La jurisdicción constitucional y la administración activa ... 353
76.2. La jurisdicción constitucional y los tribunales administrativos ... 354
76.3. Atribución expresa del ejercicio del control de constitucionalidad ... 356
76.4. El Tribunal Fiscal de la Nación. Los arts. 167 y 168 de la ley 11.683 ... 357
76.5. Legitimación para plantear la inconstitucionalidad por la administración ... 359

CAPÍTULO XVII

ACCIÓN DECLARATIVA

77. Garantías instituídas en defensa de los derechos ... 361
77.1. Protección de los derechos en general ... 361
77.2. Protección de los derechos en materia tributaria ... 363
78. Requisitos de la acción declarativa ... 365
79. Inexistencia de otras vías ... 367
79.1. El principio "*solve et repete*" ... 367
79.2. La excepción de inconstitucionalidad en el juicio de ejecución fiscal ... 369
79.3. Acciones y recursos regulados en la ley 11.683 ... 370
80. Casos en que procede la acción declarativa ... 373
80.1. Impugnación global de los tributos ... 373
80.2. Inactividad del fisco ... 375
80.3. Situaciones en que el perjuicio no puede ser evitado por las vías ordinarias ... 376
81. La revalorización de la acción declarativa ... 379
82. La jurisprudencia de la Corte Suprema ... 380
83. Caracterización de la acción declarativa en la jurisprudencia de la Corte ... 383

CAPÍTULO XVIII

ACCIONES Y RECURSOS. CUESTIONES CONSTITUCIONALES

§ 1. El principio "*solve et repete*" 387

84. Concepto y fundamentación teórica 387
85. Desarrollo del principio en nuestro país 388
86. La Convención Americana sobre Derechos Humanos 390
87. Inconstitucionalidad del "*solve et repete*" 395
88. Apreciación final 396

§ 2. Doctrina del empobrecimiento 397

89. Consideraciones preliminares 397
90. La doctrina del empobrecimiento como requisito de la acción de repetición 398
91. El regreso a la tradicional doctrina en la jurisprudencia de la Corte 400
92. Análisis crítico de la teoría del empobrecimiento .. 404
    92.1. Impuestos directos e indirectos 404
    92.2. Defensa de la Constitución 405

CAPÍTULO XIX

DERECHO PENAL TRIBUTARIO

93. Consideraciones preliminares 411
94. Doctrinas que afirman la existencia de distinciones sustanciales entre delito y contravención 412
    94.1. Diferencias ontológicas basadas en criterios naturales 412
    94.2. Distinciones por la antijuridicidad 412
    94.3. El distingo por el mero riesgo 414
    94.4. Distinción por el elemento subjetivo 414
95. Negación de distinciones sustanciales 415
96. Naturaleza del ilícito tributario 416
97. Los preceptos constitucionales en materia de derecho penal 419
    97.1. "*Nullum crimen nulla poena sine praevia lege*" 419

    97.2. De la exterioridad de la acción y de otros principios constitucionales. 429
98. La recepción en la doctrina de la Corte de los principios de derecho penal liberal en materia tributaria 431
99. Aspectos constitucionales del régimen penal tributario instituído por la ley 23.771 434
    99.1. Consideraciones preliminares 434
    99.2. Trasgresión al principio de razonabilidad de las leyes 436
    99.3. Violación del principio de igualdad 438
    99.4. Violación del principio "*non bis in idem*" 439
    99.5. La retención indebida por parte de los llamados agentes de retención 440
    99.6. Conculcación de la libertad individual 441

CAPÍTULO XX

EL ROL DEL PODER JUDICIAL

100. Enunciación de pautas generales 445
101. Una respuesta adecuada en materia de regímenes de regularización fiscal 448
102. El principio de razonabilidad de las leyes y los juicios de conveniencia 450
103. La acción declarativa 454
104. Indemnización por emisión monetaria 455
105. El protagonismo de la Corte Suprema de la Nación 456

CAPÍTULO XXI

LA REFORMA CONSTITUCIONAL

106. El objetivo de la reforma 463
107. Las reformas propiciadas 464
108. Texto de la reforma 471

APÉNDICE

Principales disposiciones legales mencionadas en el texto:
Normas constitucionales 479
Ley 23.548 (coparticipación federal de impuestos) 481
Ley 20.628 (impuesto a las ganancias) 487
Ley 23.771 (régimen penal tributario) 488