

Oswaldo H. Soler

DERECHO TRIBUTARIO

CONSTITUCIONAL Y SUSTANCIAL

Osmar D. Buyatti
LIBRERÍA EDITORIAL

CDD Osvaldo Héctor Soler
343.04 Derecho Tributario - Constitucional y Sustancial.
1a. ed. - Buenos Aires:
Osmar D. Buyatti - Librería Editorial, 2018.
466 p.; 22,5 x 15,5 cm.

ISBN: 978-987-716-101-4

1. Derecho Tributario. 2. Derecho Constitucional . I. Título.

© 2018 by **Osmar D. Buyatti**

Viamonte 1509 (C1055ABC) Buenos Aires - Argentina

Tel:(fax) (54-11) 4371-2512/4812-5492/4811-6173

HTTP://www.osmarbuyatti.com

e-mail: libros@osmarbuyatti.com

Diseño de tapa: AIS

Composición y armado: Jonathan M. Lavaise - Andrés I. Silva

Edición: Febrero 2019

Hecho el depósito que marca la Ley 11.723

Reservado todos los derechos de la presente edición para todos los países. Este libro no se podrá reproducir total o parcialmente por ningún método gráfico, electrónico, mecánico o cualquier otro, incluyendo sistemas de fotocopia y duplicación, registro magnetofónico o de alimentación de datos, sin expreso consentimiento de la editorial. Su infracción está penada por las leyes 11.723 y 25.446.

Tirada: 500 ejemplares

I.S.B.N. 978-987-716-101-4

IMPRESO EN ARGENTINA

PRINTED IN ARGENTINA

Se terminó de imprimir en el mes de febrero de 2019, en **Imprenta Ya SRL**, Alférez Hipólito Bouchard 4381, Munro, Prov. de Buenos Aires, Argentina.

ÍNDICE

Prefacio	5
----------------	---

PARTE I EVOLUCIÓN DE LA CIENCIA FINANCIERA

CAPÍTULO I RESEÑA SINTÉTICA DEL PENSAMIENTO ECONÓMICO HASTA EL SIGLO XIX INCLUSIVE

Reseña sintética del pensamiento económico hasta el Siglo XIX inclusive.....	17
--	----

CAPITULO II EL PENSAMIENTO ECONÓMICO PREVALECIENTE DURANTE EL SIGLO XX Y COMIENZOS DEL SIGLO XXI

1. Introducción	29
2. Concepción económica de los impuestos	33
2.1. Consideraciones generales.....	33
2.2. Efectos de los impuestos	36
2.3. Objetivos económicos y sociales de la política fiscal.....	46
2.3.1. La imposición como herramienta de desarrollo.....	47
2.3.2. La imposición como instrumento para la redistribución de la renta y el patrimonio.....	52

2.3.3. La imposición como medio antiinflacionario.....	54
3. Vuelta al Estado gendarme. Teoría monetarista.....	57
4. La economía mundial a comienzos del siglo XXI.....	61

CAPITULO III

HISTORIA DE LOS TRIBUTOS

Historia de los Tributos.....	65
-------------------------------	----

CAPITULO IV

LA CIENCIA DEL DERECHO TRIBUTARIO

1. Su evolución, alcance y contenido.....	73
2. Escenario actual. Contradicciones.....	80

CAPITULO V

AUTONOMÍA DEL DERECHO TRIBUTARIO. ALCANCE

1. Criterio predominante.....	85
2. Nuestra opinión acerca de la autonomía del derecho tributario	88

CAPITULO VI

INTERPRETACIÓN Y COMPRENSIÓN DE LA MATERIA TRIBUTARIA

1. Introducción.....	103
2. Criterios de interpretación del alcance del hecho imponible.....	104
2.1. Importancia de la exposición de motivos del proyecto de elevación a la Legislatura. El principio de legalidad.....	118
3. Interpretación de la ley penal.....	119
3.1. Los métodos interpretativos	119

3.2. El principio “in dubio pro reo”	121
3.3. Interpretación progresiva.....	121
4. Principios que rigen la comprensión tributaria por fuera de lo relacionado con la definición y alcance del hecho imponible.	122

CAPITULO VII
ESENCIA Y POSTULADO DE LA OBRA

Esencia y Postulado de la Obra	127
--------------------------------------	-----

PARTE II
DERECHO TRIBUTARIO CONSTITUCIONAL Y SUSTANCIAL

CAPITULO VIII
LA CONSTITUCIÓN, LOS DERECHOS
FUNDAMENTALES Y EL SISTEMA TRIBUTARIO

1. Exégesis de la Constitución.....	135
2. La teoría iusnaturalista.....	138
2.1. Breve reseña histórica.....	138
2.2. El iusnaturalismo y el Derecho Tributario.....	140
2.3. Nuestra opinión	143
3. Legalidad y legitimidad	148
4. Los derechos fundamentales	149
4.1. Los derechos fundamentales y el Estado de Derecho	158
4.2. Los derechos fundamentales son definitivos e inalterables.....	163
5. La Constitución y el derecho tributario	172

CAPÍTULO IX
LA POTESTAD TRIBUTARIA.
DISTRIBUCIÓN DE LA POTESTAD TRIBUTARIA
EN LA REPÚBLICA ARGENTINA

I-	La Potestad Tributaria.....	179
II-	Distribución de la Potestad Tributaria en la República Argentina.....	182
	1. Introducción.....	182
	2. Clasificación de los recursos tributarios	183
	3. Potestad tributaria del Estado Nacional y las Provincias.....	185
	4. La gravabilidad del comercio interjurisdiccional e internacional.....	188
	5. Régimen de coparticipación	194
	6. Convenio Multilateral	198
	7. Un caso emblemático. El Impuesto a la capacidad prestable de Entre Ríos. Su ilegitimidad.....	199
	7.1. Reflexiones acerca del Impuesto a la capacidad prestable de Entre Ríos	200
	8. Facultad tributaria municipal.....	205
	8.1. Tasas	210
	8.1.1. Ilegitimidad de las tasas municipales cuya base imponible son los ingresos brutos del contribuyente	217
	8.1.1.1. Fallo del 22/02/2011	219
	8.1.2. Límites a la potestad municipal de gravar la operatoria con títulos públicos	227
	8.1.3. El fenómeno de la múltiple imposición interestadual	231
	9. Ciudad Autónoma de Buenos Aires.....	234

CAPITULO X
PRINCIPIOS DE LA TRIBUTACIÓN INHERENTES
AL DERECHO TRIBUTARIO SUSTANCIAL

I.	Principios constitucionales	239
	1. Principio de legalidad	242
	2. Principio de seguridad jurídica	248

3. La libertad como límite al poder de imposición y valladar frente a leyes retroactivas	251
3.1. La libertad y la Constitución	251
3.2. La libertad y el Derecho Tributario	253
3.3. La libertad como límite al poder de imposición.....	256
3.4. La libertad como límite a la retroactividad de las leyes tributarias en los impuestos periódicos. Su relación con la integración del hecho imponible.	259
3.4.1. La doctrina prevaleciente en materia de retroactividad tributaria	259
3.4.2. Nuestra posición	262
3.4.2.1. El elemento temporal no integra el hecho imponible....	262
3.4.2.2. La libertad como valladar a la retroactividad fiscal	268
4. Jerarquía normativa	272
5. Principio de justicia. Capacidad contributiva	273
5.1. Equidad.....	283
5.2. La renta y el consumo como base imponible	285
5.3. Elección de la base imponible	288
5.4. La múltiple imposición es un fenómeno ilegítimo.....	291
5.5. No confiscatoriedad.....	295
5.6. Análisis de dos casos particulares.....	297
5.6.1. La actividad de intermediación bancaria frente al Impuesto sobre los Ingresos Brutos. El spread como base imponible que legitima al tributo.....	297
5.6.2. Los índices para el castigo de malos créditos en el Impuesto a las Ganancias. Sus alcances.....	311
6. El principio de reserva (artículo 19º, Constitución Nacional). La elusión y la evasión. El principio de la realidad económica.....	316
6.1. La realidad económica en la ley N° 11.683	321
II. Principios no constitucionales	329
1. Principios presupuestarios	329
2. Principios de técnica recaudatoria	331

PARTE III
DERECHO TRIBUTARIO SUSTANCIAL

CAPITULO XI
LA RELACIÓN JURÍDICA TRIBUTARIA

1. La relación jurídica.....	335
2. Naturaleza de la obligación tributaria.....	336
3. La nueva tendencia de la teoría tributaria.....	338
4. Fuente de la obligación tributaria	350
5. Causa de la obligación tributaria	354

CAPITULO XII
EL HECHO IMPONIBLE

1. Introducción.....	359
2. Características esenciales del hecho imponible.....	361
2.1. Los impuestos a la circulación de riqueza o al tráfico. La compulsión legal y la obligación de contribuir	366
2.2. Impuestos al tráfico jurídico. Actos no onerosos.....	372
2.2.1. El impuesto a los débitos y créditos en cuentas bancarias.....	372
3. Integración del hecho imponible	374
3.1. Presupuestos simples y complejos.....	375
3.2. Presupuestos complementarios o accesorios	375
3.3. Presupuestos instantáneos y periódicos.....	376
4. Aspectos temporales del hecho imponible	377
4.1. Efectos del tiempo en el nacimiento de la obligación tributaria ..	378
4.2. Efectos del tiempo respecto de la exigibilidad de la obligación tributaria	380
4.3. Efectos del tiempo en la determinación del régimen imposi- tivo aplicable	380
5. Aspecto espacial del hecho imponible.....	381

CAPITULO XIII
EL ELEMENTO SUBJETIVO DEL HECHO IMPONIBLE

1. Introducción.....	385
2. Sujetos de la relación jurídico-tributaria.....	386
3. Responsables por deuda tributaria propia.....	388
4. Responsables por deuda tributaria ajena.....	391
4.1. Responsables solidarios.....	391
5. El fiduciario como responsable tributario.....	396
6. Alcance de la responsabilidad de los administradores de patrimonios ajenos. Diferencias respecto del fiduciario.....	399
7. Responsable sustituto.....	401
7.1. Fallo de la Corte Suprema de la Nación.....	405
7.1.2. Conclusión	407
8. Responsabilidad de terceros	409
9. Responsables por los subordinados	415

CAPÍTULO XIV
PRESUNCIONES Y FICCIONES

I. Presunciones	421
1. Consideraciones generales.....	421
2. Tipos de presunciones.....	422
2.1. Presunciones legales.....	422
2.2. Presunciones humanas.....	422
I.1. Presunciones en el Derecho Tributario.....	423
II- Ficciones.....	426
II.1. Ficciones en el Derecho Tributario.....	426

CAPITULO XV
EXENCIONES

1. Consideraciones Generales.....	431
-----------------------------------	-----

2.	Las exenciones frente al principio de generalidad tributaria.....	432
3.	Beneficios e incentivos fiscales	434
4.	Exenciones. Descripción genérica	435
5.	El principio de reserva de ley	438
6.	Exenciones subjetivas. Acreditación de la condición de sujeto exento	439
7.	Interpretación de las exenciones conforme a la finalidad de la ley	446

CAPITULO XVI EXTINCIÓN DE LA OBLIGACIÓN TRIBUTARIA

1.	Pago	449
1.1.	Concepto.....	449
1.2.	Forma de pago	450
1.3.	Lugar de pago	450
1.4.	Imputación.....	451
1.5.	Sujetos del pago.....	451
1.6.	Los efectos del pago	453
1.7.	Repetición de impuestos considerados ilegales.....	454
1.8.	Reliquidación de gravámenes cuando el error es imputable al Fisco	455
2.	Compensación.....	458
3.	Dación en pago	459
4.	Confusión.....	459
5.	Condonación	460
6.	Prescripción	460
7.	Transacción.....	464