

GUIDO I. RISSO DIRECTOR

Derecho Tributario y Aduanero

Tratamiento constitucional, penal
y contencioso administrativo

ENCUADRE CONSTITUCIONAL DEL DERECHO TRIBUTARIO. PROCEDIMIENTO ANTE LA ADMINISTRACIÓN FEDERAL DE INGRESOS PÚBLICOS. PRESUNCIONES EN EL DERECHO TRIBUTARIO. EL PROCESO CONTENCIOSO JUDICIAL. PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO ADUANERO. PROCEDIMIENTOS ANTE LA JUSTICIA PENAL POR APELACIÓN CONTRA SANCIÓN ADMINISTRATIVA (LEY 11.683). PROCESO PENAL TRIBUTARIO. DELITOS

AUTORES: JUAN M. BIANCHI – PABLO J. LEGA – GUIDO I. RISSO
GONZALO E. VILLARRUEL – MARTÍN YANNIELLI

ANÁLISIS BAJO
EL CÓDIGO CIVIL
Y COMERCIAL
DE LA NACIÓN


hammulabi
JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR



© Copyright by

editorial hammurabi s.r.l.

Talcahuano 481 - 4° piso

C1013AAI - Buenos Aires - Argentina

Tel.: (54-11) 4382-3586 — líneas rotativas —

E-mail: info@hammurabi.com.ar - www.hammurabi.com.ar

- twitter.com/hammurabi_srl
- facebook.com/libreriahammurabi
- youtube.com/libreriahammurabi

Producción integral



concept design

de **Fernando Lucas Depalma**

Tel.: 4382-2080 — líneas rotativas —

Esta edición se terminó de imprimir

en el mes de marzo de 2017

en «**Docuprint S.A.**»

Tacuarc 123, Buenos Aires - Argentina

Hecho el depósito de ley 11.723

Derechos reservados

Prohibida su reproducción total o parcial

Impreso en Argentina / Printed in Argentina

ISBN: 978-950-741-813-6 (rústica)

GUIDO I. RISSO DIRECTOR

• **Derecho Tributario y Aduanero**

1ª edición, Buenos Aires, **Hammurabi**, 2017

468 ps., 23 x 16 cm.

ISBN: 978-950-741-813-6

1. Derecho Tributario. I. Título

CDD 343.04

• Fecha de catalogación: 8/3/2017

103600

Índice general

ABREVIATURAS	17
--------------------	----

Capítulo I

Encadre constitucional del derecho tributario

GUIDO I. RISSO

§ 1. Introducción	19
§ 2. Organización jurídico-institucional	19
a) Orígenes y finalidades del Estado	19
b) Base constitucional de las cuestiones tributarias	21
c) Obligación de contribuir. Principios	22
1. Principio de igualdad	23
2. Principio de legalidad	23
3. Principio de certeza	24
4. Principio de irretroactividad de las leyes tributarias	24
5. Principio de no confiscatoriedad	24
§ 3. Palabras finales	24

Capítulo II

Procedimiento ante la Administración Federal de Ingresos Públicos

JUAN MANUEL JORGE BIANCHI

§ 1. Análisis de la ley 11.683. Principio de interpretación, aplicación de las leyes y principio de realidad económica	27
a) Prohibición de analogía	28
b) El principio de la realidad económica	29

§ 2. Obligación tributaria. Elementos. Fin de la obligación tributaria	33
a) Elementos de la obligación tributaria	34
1. Sujeto	34
I. Sujeto activo	34
II. Sujeto pasivo	34
II.1. Responsables por deuda propia	35
— Contribuyentes	35
II.2. Responsables por deuda ajena	36
a. Responsable sustituto	36
b. Responsables solidarios	36
c. Responsables por los subordinados	40
2. Objeto de la relación jurídica tributaria	41
I. Cuantificación del importe de la deuda	41
II. Base imponible	41
3. Vínculo jurídico	42
4. Causa	42
I. Nacimiento de la obligación tributaria	42
II. Hecho imponible	43
b) Extinción de la obligación tributaria	44
1. Pago	45
I. Forma y lugar de pago	46
II. Imputación	47
III. Créditos deducibles	47
IV. Pago con créditos tributarios cedidos	47
2. Compensación	48
3. Facilidades de pago	48
4. Renuncia o condonación	49
§ 3. Domicilio fiscal, plazos y términos. La consulta vinculante	49
a) Domicilio. Clases	49
— El domicilio fiscal electrónico	52
b) Plazos y términos	53
c) La consulta vinculante	54
§ 4. Prescripción	55
a) Prescripción de multas y clausuras	58
b) Prescripción de la acción de repetición	58
c) Causales de suspensión de la prescripción	59
d) Intimación administrativa del pago del tributo y sus accesorios (inc. a)	61
e) Fecha de resolución condenatoria (inc. b)	61

Capítulo III

Presunciones en el derecho tributario

GONZALO ERNESTO VILLARRUEL

§ 1. Introducción	67
§ 2. Presunciones	69
a) Artículo 18, ley 11.683	69

b) Artículos sin número agregados a continuación del art. 18 por el art. 1º, punto V de la ley 25.795	76
c) El impuesto a la ganancia mínima presunta	77
d) Ley antievasión (ley 25.345)	79
§ 3. Facultades de verificación y fiscalización	80
§ 4. Facultades en particular de la AFIP para la verificación	83
a) Artículo 35 de la ley 11.683	83
b) Artículo 36 de la ley 11.683	87
c) Artículo 107 de la ley 11.683	88
§ 5. Procedimiento de verificación y determinación tributario	89
a) Mecanismo de autodeclaración impositivo. Declaraciones juradas tributarias	90
b) Pago	92
1. Anticipos	93
2. Pago provisorio de impuestos vencidos	94
3. Mecanismos de percepción en la fuente	95
— Imputación del pago	96
4. Compensación	96
5. Prórroga	97
c) Procedimiento de fiscalización	98
— Inspección	99
d) Determinación de oficio	101
1. Procedimiento de determinación de oficio	103
2. Pruebas	106
3. Determinación de oficio sobre base cierta o sobre base presunta	108

Capítulo IV

El proceso contencioso judicial

JUAN MANUEL JORGE BIANCHI

§ 1. Tribunal Fiscal de la Nación. Antecedentes. Composición	111
§ 2. Facultades del tribunal	115
§ 3. Competencia del tribunal	117
§ 4. Actuación ante el Tribunal Fiscal de la Nación	119
a) Procedimiento ante el Tribunal Fiscal	119
b) Estructura del proceso ante el Tribunal Fiscal de la Nación	120
1. Forma de interposición del recurso	122
2. Efectos de la interposición del recurso	124
3. La tasa de actuación	124
4. Traslado del recurso de apelación ante el Tribunal Fiscal. Rebeldía. Excepciones	125
5. Causa de puro derecho. Apertura a prueba. Alegatos. Medidas para mejor proveer	127
c) Medios de prueba ante el Tribunal Fiscal de la Nación	129
1. Prueba documental	129
2. Prueba de informes	129
3. Prueba testimonial	129
4. Prueba pericial	129

d)	Sentencia del Tribunal Fiscal de la Nación	131
1.	Recursos contra la sentencia del Tribunal Fiscal de la Nación. Recurso de aclaratoria. Recurso de revisión limitada del art. 86 de la ley 11.683	134
2.	Recurso de revisión y apelación limitada	135
3.	Efectos de la sentencia del Tribunal Fiscal de la Nación. La jurisprudencia de la Corte Suprema en los casos «Circuitos Cerrados» y «AFIP c. Distri-Visión s/Ejecución fiscal»	138
I.	El caso «Circuitos Cerrados»	138
II.	El caso «AFIP c. Distri-Visión s/Ejecución fiscal»	141
4.	Fallos plenarios	142
e)	El amparo por mora ante el Tribunal Fiscal de la Nación	143
§ 5.	Juicio de amparo por mora de la Administración	145
a)	Requisitos de procedencia	147
b)	Competencia judicial	151
c)	Demanda de amparo por mora	151
§ 6.	Demanda contenciosa ante la justicia federal. El «solve et repete». El recurso previsto en el art. 74 del decr. 1397/79	153
§ 7.	Demanda de repetición	155
a)	Requisitos de procedencia	155
b)	Doctrina del empobrecimiento	157
c)	Demanda por repetición	159
§ 8.	Cuadros sinópticos sobre las acciones y recursos que posee el contribuyente en materia tributaria	161
§ 9.	Juicio de ejecución fiscal. Procedimiento. Recursos	164
a)	La boleta de deuda	168
1.	Facultades extraordinarias del agente fiscal. El caso "AFIP c. Intercorp" (CSJN-Fallos, 333:935)	168
b)	Análisis de las excepciones	170
1.	Excepción de pago total y documentado	170
2.	Excepción de espera documentada	170
3.	Excepción de prescripción	171
4.	Excepción de inhabilidad de título	171
5.	Incompetencia	172
6.	Litispendencia	172
7.	Cosa juzgada	172
8.	Falta de personería	172
9.	Recursos contra la sentencia definitiva	173
10.	Costas y honorarios	175
§ 10.	Acción declarativa de certeza en materia tributaria	177
a)	Acción declarativa y la mera consulta	178
b)	Daño actual o interés jurídico suficiente	179
c)	El acto en ciernes	179
d)	Inexistencia de otras vías legales	179
—	El caso «Carlos Enriquez», sentencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación del 25/2/14	182
e)	Acción declarativa y «solve et repete»	182
f)	Acción declarativa y medidas cautelares	183
g)	Acción declarativa, medidas cautelares y ejecución fiscal	184

Capítulo V

Procedimiento administrativo aduanero

MARTÍN YANNIELLI

§ 1. Los procedimientos administrativos y el Código Aduanero	185
a) Principios rectores	185
1. El debido proceso	187
2. Eficacia, eficiencia y celeridad	189
3. El principio de verdad material	191
4. El principio de oficialidad	191
5. La discrecionalidad administrativa	192
6. El informalismo a favor del administrado	192
7. La tutela judicial efectiva	194
8. El derecho a doble instancia	195
b) Jurisdicción y competencia aduanera	197
1. Competencia	198
2. Jurisdicción	199
3. Jurisdicción y competencia en los procedimientos aduaneros	199
I. Avocación	203
I.1. Incompetencia del Tribunal Fiscal en razón del monto	207
I.2. Incompetencia del Tribunal para revisar resoluciones interlocutorias	208
II. Doble jurisdicción	209
§ 2. Disposiciones procesales generales y especiales	217
a) Disposiciones comunes a todos los procedimientos ante el servicio aduanero: domicilio, plazos, notificaciones, leyes de aplicación supletoria	217
1. Domicilio	218
I. Domicilio real	218
II. Domicilio legal	218
III. Domicilio especial	218
IV. Domicilio ignorado	218
V. Cambio de domicilio	219
VI. Efectos del domicilio	219
VII. Domicilio fiscal	219
VIII. Domicilio registrado y constituido en los procedimientos aduaneros	219
IX. Cuadro sintético	224
2. Plazos	227
3. Actos notificables	230
4. Medios de notificación	232
— El Sistema de Comunicación y Notificación Electrónica Aduanera (SICNEA)	235
5. Pericias	236
6. Leyes de aplicación supletoria	238
I. En los procedimientos que se cumplieren ante el servicio aduanero	239
II. En los procedimientos por infracciones y por delitos aduaneros	239
7. Los incidentes y las nulidades de procedimiento	239
I. Incidentes	240
II. Nulidades de procedimiento	241

b)	Disposiciones especiales para los procedimientos de impugnación, repetición e infracciones	246
1.	Partes	247
2.	Patrocinio letrado	251
3.	Obligación de comparencia	252
4.	Producción de prueba por la parte	253
5.	Dictamen jurídico previo	254
6.	Recurso de aclaratoria	254
7.	Tasa de almacenaje	256
§ 3.	Procedimientos especiales	257
a)	Procedimiento de impugnación	257
1.	Análisis de los incisos del art. 1053 del CA	259
I.	Inc. a). Tributos aduaneros	259
—	Siempre que la respectiva liquidación no estuviere contenida en la resolución condenatoria recaída en el procedimiento para las infracciones	260
II.	Incs. b) y d). Estímulos a la exportación regidos por la legislación aduanera	261
III.	Inc. c). Los actos que aplicaren las prohibiciones	262
IV.	Inc. e). Las multas automáticas	263
V.	Inc. f). Cuestiones residuales no previstas en los anteriores incisos	264
2.	Actos preparatorios de la liquidación tributaria	264
3.	Forma y plazo	265
4.	Efectos	267
5.	Trámite de las actuaciones	268
I.	Alegato	268
II.	Medidas para mejor proveer	268
III.	Resolución	269
IV.	Actualización de importes a cancelar	269
b)	Procedimiento de repetición	273
1.	Limitación	273
—	Tributos que pueden ser objeto de repetición	274
2.	El procedimiento	275
I.	Inicio	275
II.	Prueba	276
III.	Alegato	276
IV.	Medidas para mejor proveer	276
V.	Dictamen jurídico	276
VI.	Resolución	276
VII.	Intereses	276
VIII.	Tasa de Interés	277
IX.	Actualización	277
X.	Límite temporal	278
3.	Otras maneras de recuperar importes correspondientes a tributos aduaneros que se ingresaron sin causa	279
c)	Procedimiento para las infracciones	282
1.	Infracción	282
2.	Principios aplicables	283

3. Infracciones tipificadas en el Código Aduanero	287
4. El procedimiento	291
I. El inicio	291
II. Formalidad de la denuncia	292
III. Elementos de la denuncia	292
IV. Medidas cautelares del servicio aduanero	293
V. La detención del despacho	293
VI. La interdicción	294
VII. El secuestro de la mercadería	294
VIII. Pasos posteriores a la denuncia y adopción de medidas cautelares ..	296
IX. El objeto del sumario	299
X. Las partes del sumario	300
XI. El secreto de sumario	303
XII. El sobreseimiento	303
XIII. Vista de las actuaciones (para la defensa o la extinción de la acción por el pago)	305
XIV. El allanamiento	307
XV. Rebeldía	310
XVI. La prueba	312
XVII. Alegato	312
XVIII. Resolución	314
XIX. Actualización	315
XX. Recursos	317
5. El proceso cautelar de urgencia. Las medidas cautelares que pueden invocar los administrados	317
I. Medidas precautorias en supuestos de inactividad administrativa ..	322
II. Medidas precautorias en supuestos de vías de hecho de la administración	322
d) Procedimiento para los delitos	326
1. La autoridad de prevención	326
2. Actividad de la autoridad preventora	327
e) Procedimiento de ejecución	328
1. Ejecución administrativa	330
2. Actos ejecutoriados	330
3. La ejecución judicial (fiscal)	334
§ 4. El procedimiento recursivo	337
a) Recurso de revocatoria (también llamado de reposición)	338
1. Casos	338
2. Plazos	340
b) Recurso de apelación y demanda contenciosa	341
1. El recurso de apelación por retardo	349
2. El amparo por mora	350
c) Procedimiento ante el Tribunal Fiscal de la Nación	354
1. Facultades disciplinarias	359
2. La apelación	360
3. Piezas que deben acompañar al escrito de interposición del recurso o de la demanda	361
I. Constancia de la presentación	362
II. Presentaciones fuera de la Capital Federal	362

III. Intimación para subsanar defectos formales en la presentación	362
IV. Demandas o recursos manifiestamente ajenos a la competencia del tribunal	362
4. El traslado	362
5. Declaración en rebeldía	363
6. Excepciones	363
7. Período probatorio	370
8. Aclaratoria	376
9. Apelación	376
10. Efecto de la apelación	377
11. Normas de aplicación supletoria	378
12. Costas	379
d) Procedimiento relativo a la demanda contenciosa	381
e) Procedimiento ante la Cámara Federal	382
f) Efectos de los pronunciamientos definitivos	384

Capítulo VI

Procedimientos ante la justicia penal por apelación contra sanción administrativa (ley 11.683)

PABLO LEGA

-----	385
-------	-----

Capítulo VII

Proceso penal tributario

PABLO LEGA

§ 1. Consideraciones previas	397
§ 2. Inicio del proceso penal tributario. Requisitos. Trámite contemporáneo al proceso administrativo	398
§ 3. Competencia	407
§ 4. Posibilidad de querellar en el proceso penal. Implicancias	410
§ 5. Prueba y autoincriminación	415
§ 6. Registros domiciliarios. Sus variantes en tiempo, proceso y motivos	421
§ 7. Extinción de la acción. Modos alternativos de solución. Modificaciones legislativas. Sus fundamentos	427
a) Prescripción	427
b) Modos alternativos de solución	429

Capítulo VIII

De los delitos

PABLO LEGA

§ 1. Delitos tributarios	435
a) Evasión tributaria. Agravantes	435

ÍNDICE GENERAL

15

b) Aprovechamiento indebido de subsidios y obtención fraudulenta de beneficios fiscales	439
c) Apropiación indebida de subsidios	441
§ 2. Delitos relativos a los recursos de la seguridad social	442
a) Evasión simple. Evasión agravada	442
b) Apropiación indebida de recursos de la seguridad social	443
§ 3. Delitos fiscales comunes	444
a) Insolvencia fiscal fraudulenta	444
b) Simulación dolosa de pago	445
c) Alteración dolosa de registros	446
§ 4. Asociación ilícita tributaria	448
§ 5. Montos en los tipos penales. Características. Modificación y ley penal más benigna	451
§ 6. Sanción penal a las personas jurídicas	454
 BIBLIOGRAFÍA GENERAL	 459