

ÍNDICE

PRIMERA PARTE

LA ELUSIÓN FISCAL Y LA CLÁUSULA GENERAL ANTELUSIÓN

I. EL FRAUDE A LA LEY EN DERECHO TRIBUTARIO

- I. CONCEPTOS
- II. DISTINCIÓN CON FIGURAS AFINES
- III. ILICITUD DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA
- IV. MECANISMO TÉCNICO DE LA CONDENA DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA
- V. REGULACIÓN POSITIVA EN EL DERECHO ESPAÑOL
- VI. REQUISITOS DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA
- VII. CONSECUENCIAS DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA

II. ECONOMÍA Y DERECHO EN LA APLICACIÓN DE LAS LEYES TRIBUTARIAS

III. LA INTERPRETACIÓN Y APLICACIÓN DE LAS NORMAS TRIBUTARIAS EN LA REFORMA DE 1995 DE LA LEY GENERAL TRIBUTARIA

- I. INTERPRETACIÓN E INTEGRACIÓN ANALÓGICA DE LA LEY
- II. EL FRAUDE DE LEY
 - 1. Introducción
 - 2. Definición del fraude de ley
 - 3. Consecuencias del fraude de ley
 - A. Aplicación de la norma tributaria eludida
 - B. Liquidación de intereses de demora
 - C. No imposición de sanciones
- III. LA SIMULACIÓN
- IV. LA CALIFICACIÓN DE LOS HECHOS IMPONIBLES

IV. TIPICIDAD E IGUALDAD EN LA APLICACIÓN DE LAS NORMAS TRIBUTARIAS. (LA PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA EN DERECHO TRIBUTARIO)

- I. LA TIPICIDAD DEL TRIBUTO
- II. LA PROHIBICIÓN DE LA ANALOGÍA EN DERECHO TRIBUTARIO COMO CONSECUENCIA DE LA TIPICIDAD
 - 1. Fundamento de la prohibición
 - 2. Aplicación de la prohibición
 - A. Cuestiones que plantea
 - B. La tesis de la ineptitud para la analogía de las normas tributarias
 - C. Significado y alcance de la prohibición
 - a) Identidad material entre interpretación y analogía
 - b) Doctrinas que mantienen la validez del “sentido literal posible” como límite de la interpretación
 - c) Remisión a la prudencia judicial
 - d) Límite de la analogía según Tipke: el “espacio libre de derecho”
 - 3. Cuestiones conexas: calificación de los hechos imposables y fraude a la ley tributaria

V. ¿EXISTE EL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA?

- I. LA SANCIÓN DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA Y LA AUTONOMÍA DE LA VOLUNTAD
- II. TENDENCIAS RESTRICTIVAS DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA
- III. LA RECIENTE DOCTRINA DE LA AUDIENCIA NACIONAL
- IV. CONCLUSIÓN

VI. ALGUNOS PROBLEMAS QUE PLANTEA LA APLICACIÓN DE LA NORMA ESPAÑOLA SOBRE EL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA

- I. FRAUDE A LA LEY Y ABUSO DEL DERECHO
- II. NOCIONES FUNDAMENTALES SOBRE LA DOGMÁTICA DEL FRAUDE A LA LEY
- III. LA EXIGENCIA DE UN PROCEDIMIENTO ESPECIAL PARA LA DECLARACIÓN DEL FRAUDE A LA LEY
- IV. PUNIBILIDAD DEL FRAUDE A LA LEY

VII. LA NORMA ANTI-ELUSIÓN DEL PROYECTO DE NUEVA LEY GENERAL TRIBUTARIA

- I. INTRODUCCIÓN
- II. LOS PROBLEMAS DEL ARTÍCULO 24 DE LA LEY GENERAL TRIBUTARIA
 - 1. El informe 2001
 - 2. El carácter subjetivo de la definición del supuesto del fraude a la ley
 - 3. Los ataques doctrinales contra el fraude a la ley
 - 4. Existencia de un núcleo común a todas las normas y doctrinas anti-elusión
 - 5. Las verdaderas causas de la inaplicación del artículo 24 De La Ley General Tributaria
- III. LA SOLUCIÓN PROPUESTA POR EL PROYECTO DE LEY
 - 1. Cambio de denominación de la figura de elusión fiscal
 - 2. Aspectos sustantivos de la nueva norma
 - 3. Aspectos procedimentales
- IV. LA PUNIBILIDAD DEL FRAUDE A LA LEY

VIII. LOS INSTRUMENTOS NORMATIVOS CONTRA LA ELUSIÓN FISCAL

- I. SIGNIFICADO DE LA NORMA ANTI-ELUSIÓN DE LA NUEVA LEY GENERAL TRIBUTARIA
- II. DOS ACTITUDES BÁSICAS FRENTE A LA ELUSIÓN FISCAL: FORMALISMO Y SUSTANCIALISMO
 - 1. Formalismo y sustancialismo
 - 2. El futuro de la nueva norma anti-elusión depende de la actitud del aplicador del derecho
 - 3. Las normas anti-elusión y la analogía
- III. PROBLEMAS PENDIENTES
 - 1. Relación entre elusión y simulación
 - 2. Elusión fiscal y sanción penal
 - 3. La Sentencia 120/2005 del Tribunal Constitucional

IX. LA PUNIBILIDAD DEL FRAUDE A LA LEY TRIBUTARIA

- I. INTRODUCCIÓN
- II. OBJECIONES DE PRINCIPIO CONTRA LA PUNIBILIDAD DEL FRAUDE A LA LEY
- III. LA TIPIFICACIÓN PENAL DE LA ELUSIÓN: NORMA ESPECÍFICA O NORMAS GENERALES
- IV. LA SENTENCIA 120/2005 DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

X. EL NUEVO INTENTO DE SANCIONAR LA ELUSIÓN FISCAL DEL ANTEPROYECTO DE LEY DE MODIFICACIÓN DE LA LEY GENERAL TRIBUTARIA

I.INTRODUCCIÓN

II.PRIMER INTENTO: EL ANTEPROYECTO DE LEY GENERAL TRIBUTARIA DE 2003

III.EL INTENTO DEL ANTEPROYECTO DE LEY DE MODIFICACIÓN DE LA LEY GENERAL TRIBUTARIA

IV.EL INFORME DEL CONSEJO GENERAL DEL PODER JUDICIAL

V.CONSIDERACIONES CRÍTICAS

VI.UNA PROPUESTA ALTERNATIVA

XI. THE SPANISH GENERAL ANTI-ABUSE RULE

I.THE SPANISH GENERAL ANTI-ABUSE RULE: PRECEDENTS AND ORIGIN

II.THE SYSTEMATIC POSITION OF THE PREVIOUS GAAR

III.THE GAAR AND PENALTIES

IV.THE GAAR AND THE STATUTE OF LIMITATIONS

V.CONCLUSIONS

XII. EN FAVOR DE LA INDISPENSABLE CLARIDAD Y RIGOR EN LA REACCIÓN FRENTE A LA ELUSIÓN FISCAL

I.INTRODUCCIÓN

II.SENTENCIAS QUE UTILIZAN FIGURAS NO ESTABLECIDAS EN LA LEY

III.SENTENCIAS QUE AFIRMAN QUE ES INDIFERENTE LA UTILIZACIÓN DE UNA U OTRA FIGURA PARA ENJUICIAR SUPUESTOS DE ELUSIÓN FISCAL (EN SENTIDO AMPLIO)

IV.SENTENCIAS EN LAS QUE LA ILICITUD DE LAS OPERACIONES ENJUICIADAS SE FUNDA EN ARGUMENTOS CARENTES DE BASE LEGAL O DE NATURALEZA MORAL

V.SENTENCIAS EN LAS QUE LA DECISIÓN SE BASA EN LA APLICACIÓN DE UNA NORMA DE LA LGT: EL PROBLEMA DEL DESLINDE ENTRE LAS DISTINTAS FIGURAS

1.Consideraciones preliminares

2.La calificación de los hechos impositivos

3.El fraude a la ley, el conflicto en la aplicación de la norma tributaria y la simulación

3.1.El fraude a la ley

3.2.El fraude a la ley y el conflicto en la aplicación de la norma tributaria

3.3.El problema de la distinción entre el fraude a la ley y la simulación

A)Consideraciones preliminares

B)La distinción en la jurisprudencia tributaria: la teoría de la simulación en la causa

C)La existencia de culpabilidad derivada de la simulación

VI.LA TEORÍA DE LAS TRES NORMAS GENERALES ANTIELUSIÓN Y LA PROPUESTA DE UNIFICACIÓN

VII.PROPUESAS PARA SALIR DE LA CONFUSIÓN REINANTE

VIII.CONCLUSIONES

SEGUNDA PARTE

DERECHO COMUNITARIO E INTERNACIONAL

XIII. LOS “MOTIVOS ECONÓMICOS VÁLIDOS” EN EL RÉGIMEN FISCAL DE LAS REORGANIZACIONES EMPRESARIALES

I.LA NORMA ANTI-ELUSIÓN EN EL RÉGIMEN ESPECIAL

II.DOCTRINA DEL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LAS COMUNIDADES EUROPEAS

- III.LA DOCTRINA DEL BUSINESS PURPOSE
- IV.LAS POSICIONES DE LA DOCTRINA ESPAÑOLA
- V.DOCTRINA ADMINISTRATIVA
- VI.JURISPRUDENCIA
- VII.CONCLUSIONES

XIV. NORMAS ANTI-ELUSIÓN EN EL DERECHO INTERNO ESPAÑOL Y EN EL DERECHO COMUNITARIO EUROPEO

- I.INTRODUCCIÓN
- II.LA NORMA ANTI-ELUSIÓN EN EL DERECHO INTERNO ESPAÑOL
- III.DERECHO COMUNITARIO EUROPEO
 - 1.Planteamiento
 - 2.Normas comunitarias anti-elusión
 - 3.Restricciones de Derecho comunitario a las normas anti-elusión de los estados miembros
 - A.Normas internas
 - a)Sentencia de 9 de marzo de 1999, caso Centros, C-212/97
 - b)Sentencia de 6 de junio de 2000, caso Verkooijen, C-35/98
 - c)Sentencia de 12 de diciembre de 2002, caso Lankhorst-Hohorst, C-324/00
 - d)Sentencia de 21 de noviembre de 2002, caso X e Y, C-436-00
 - B.Convenios internacionales
- IV.PALABRAS FINALES

XV. TRANSPARENCIA FISCAL INTERNACIONAL Y DERECHO EUROPEO: CONCLUSIONES DEL ABOGADO GENERAL EN EL ASUNTO CADBURY SCHWEPPE

- I.INTRODUCCIÓN. ESTADO ACTUAL DEL DERECHO ESPAÑOL
- II.LA DIFÍCIL COMPATIBILIDAD DE LA TRANSPARENCIA FISCAL INTERNACIONAL CON EL DERECHO COMUNITARIO
 - 1.Justificación de la transparencia fiscal internacional como medida de lucha contra la elusión fiscal
 - 2.Justificación basada en la baja fiscalidad del estado de residencia de la filial. Neutralidad en la exportación de capitales y competencia fiscal dañina
- III.LOS ANTECEDENTES DEL CASO CADBURY Y CUESTIONES PLANTEADAS AL TRIBUNAL DE JUSTICIA DE LAS COMUNIDADES EUROPEAS
- IV.LAS CONCLUSIONES DEL ABOGADO GENERAL
 - 1.Abuso de la libertad de establecimiento
 - 2.Existencia de un obstáculo a la libertad de establecimiento
 - 3.La justificación basada en la elusión fiscal
- V.Conclusión

XVI. EL ABUSO DEL DERECHO EN MATERIA TRIBUTARIA EN EL DERECHO COMUNITARIO EUROPEO

- I.INTRODUCCIÓN
- II.EL ABUSO DEL DERECHO EN LA JURISPRUDENCIA DEL TJE
 - 1.Origen y evolución de la doctrina
 - 2.Tipos de casos
 - 3.¿Existe un concepto unitario de abuso?
 - 4.El concepto de abuso. Su relación con la elusión

5.El debate sobre la existencia de un principio general de prohibición del abuso del derecho en el Derecho comunitario

III.LA CODIFICACIÓN DE LA DOCTRINA ANTI-ABUSO EN EL ÁMBITO TRIBUTARIO

1.Introducción

2.Modificación de la Directiva matriz-filial

3.El “paquete anti-elusión”

A.La norma general anti-abuso de la Directiva anti-elusión

B.Recomendación sobre una norma general anti-elusión en los convenios internacionales en materia fiscal

XVII. OECD BASE EROSION AND PROFIT SHIFTING ACTION 6: THE GENERAL ANTI-ABUSE RULE

I.THE GENERAL ANTI-ABUSE RULE AND BEPS ACTION 6

II.THE PPT RULE

1.The PPT rule in comparative perspective

2.Criticisms on the proposed PPT rule

3.The relationship with SAARs

4.Consequences of the PPT rule

5.Conformity with EU law

III.CONCLUDING REMARKS