

# ÍNDICE

	<u>Pág.</u>
PRÓLOGO.....	17

## PRIMERA PARTE

### SIMULACIÓN CIVIL Y SIMULACIÓN TRIBUTARIA

<b>CAPÍTULO 1. PLAN Y ENFOQUE DE LA OBRA .....</b>	<b>35</b>
I. PLAN Y PERSPECTIVA DE LA OBRA.....	35
II. UNA CUESTIÓN PREVIA DE CARÁCTER TERMINOLÓGICO .....	38
 <b>CAPÍTULO 2. ALGUNAS IDEAS SUSTANTIVAS SOBRE LA SIMULACIÓN .....</b>	 <b>39</b>
I. ASPECTOS ESENCIALES DE LA SIMULACIÓN EN DERECHO PRIVADO .....	 39
1. El concepto de simulación.....	39
2. Las teorías de la causa y de la declaración.....	41
3. Los rasgos identificadores de la simulación .....	43
3.1. El acuerdo simulatorio .....	43
3.2. El móvil pretendido y la causa de la simulación. El negocio disimulado.....	 44
3.3. El engaño al que se llega por la ocultación.....	46

	Pág.
4. Efectos de la simulación.....	47
5. Clases de simulación .....	49
5.1. Simulación absoluta.....	50
5.2. Simulación relativa .....	51
II. LA ADOPCIÓN DE LA SIMULACIÓN POR EL DERECHO TRIBUTARIO	52
1. Rasgos característicos.....	52
1.1. La minimalista regulación de la simulación en la LGT .....	52
1.2. La irrupción de la Administración en tanto que tercero de buena fe	54
1.3. Efectos y consecuencias de la apreciación de simulación: inoponibilidad de la realidad declarada simulada.....	56
2. Negocio disimulado y hecho imponible efectivamente realizado .....	59
3. La autonomía del Derecho tributario en los efectos de la declaración de simulación.....	61
4. La simulación absoluta en la encrucijada.....	65
5. El motivo fiscal, la economía de opción y la economía de opción inversa	68
6. La relación tributaria subyacente y el móvil fiscal.....	73
7. Los elementos constitutivos de la simulación. El engaño en lo tributario, en particular .....	77
7.1. La ocultación en Derecho tributario sancionador .....	77
7.2. La ocultación produce el engaño y el engaño la simulación .....	79
8. Prevalencia de la teoría de la realidad: la STC 120/2005.....	87
CAPÍTULO 3. LA PRUEBA DE LA SIMULACIÓN.....	93
I. LA PRUEBA DE LOS HECHOS Y DE SU SIGNIFICACIÓN JURÍDICA	93
II. INDICIOS Y PRESUNCIONES.....	95
III. EN TORNO A LA POSIBILIDAD DE SANCIONAR A PARTIR DE TALES INDICIOS Y PRESUNCIONES.....	101
IV. ELENCO DE INDICIOS HABITUALES DE SIMULACIÓN CIVIL Y TRIBUTARIA .....	103
1. El Caso Goldfinger .....	106
1.1. Compraventa de las acciones de Malibu S.A. en 2001.....	107
1.2. Compraventa de acciones de Google en 2005 .....	109
V. LA VALORACIÓN UNITARIA DE LOS INDICIOS Y EL RIESGO DE PREDOMINIO DEL MOTIVO FISCAL .....	110
1. El Caso CEMEX.....	114

	Pág.
VI. LOS CONTRAINDICIOS .....	117
VII. RECAPITULACIÓN.....	121

SEGUNDA PARTE

**LA SIMULACIÓN COMO INSTRUMENTO  
PARA COMBATIR EL FRAUDE FISCAL**

<b>CAPÍTULO 4. LA SIMULACIÓN Y EL RESTO DE LAS FIGURAS PREVISTAS PARA LUCHAR CONTRA EL FRAUDE FISCAL.....</b>	<b>127</b>
<b>I. LA CALIFICACIÓN .....</b>	<b>129</b>
1. Significado y regulación legal. Los arts. 13 y 115 de la LGT.....	129
2. La calificación atañe a una controversia jurídica y es una operación eminentemente jurídica .....	133
3. El uso de la calificación en la lucha contra la elusión fiscal y sus límites.	139
3.1. La doctrina de la no intercambiabilidad de los mecanismos antifraude .....	143
3.2. El caso de los agentes de jugadores del Real Madrid y del FC Barcelona .....	148
4. Sancionabilidad de la recalificación .....	153
<b>II. EL CONFLICTO EN LA APLICACIÓN DE LA NORMA.....</b>	<b>157</b>
1. La simulación como alternativa.....	158
2. El caso de las planificaciones fiscales para permitir deducir el IVA soportado .....	165
3. La búsqueda de un criterio diferenciador entre simulación y conflicto....	171
4. La artificiosidad de los negocios como rasgo propio del conflicto en la aplicación de la norma.....	175
5. La posición clarificadora del Tribunal Constitucional.....	179
<b>III. LA INTRODUCCIÓN DE NUEVAS FIGURAS EN LA LUCHA           CONTRA EL FRAUDE FISCAL: EL NEGOCIO INDIRECTO           Y EL LEVANTAMIENTO DEL VELO EN LA SENDA DE LA           INTERPRETACIÓN ECONÓMICA .....</b>	<b>181</b>
1. El negocio indirecto.....	183
2. La doctrina del levantamiento del velo .....	185
2.1. Límites a la aplicación de esta tesis en el Derecho tributario y el Derecho penal .....	185
2.2. El Caso Nóos.....	194

	Pág.
IV. DE LA SOMBRA DE LA INTERPRETACIÓN ECONÓMICA AL RECURSO A LA EQUIDAD.....	200

### TERCERA PARTE

## LA IDENTIFICACIÓN, RECONSTRUCCIÓN Y CUANTIFICACIÓN FISCAL DE LA OPERACIÓN DISIMULADA

<b>CAPÍTULO 5. LA POTESTAD ADMINISTRATIVA DE DECLARAR LA SIMULACIÓN Y DETERMINAR LA OPERACIÓN DISIMULADA</b>	<b>209</b>
I. LA SIMULACIÓN COMO POTESTAD ADMINISTRATIVA Y LA NECESIDAD DE UN PROCEDIMIENTO PARA DECLARAR SU EXISTENCIA.....	210
1. La calificación no requiere un procedimiento propio al ser una prolongación de la labor interpretativa.....	213
2. El procedimiento que rige para la declaración del conflicto en la aplicación de la norma.....	215
3. El procedimiento para declarar la simulación .....	217
II. REFERENCIA AL DERECHO COMPARADO .....	220
1. Declaración de la simulación por un juez. El caso de Chile.....	220
2. Aplicación de un procedimiento contradictorio y con garantías. El caso de Francia y México .....	222
III. COMPETENCIA PARA DECLARAR LA SIMULACIÓN .....	229
1. El caso del Fútbol Club Barcelona .....	230
IV. EL PROCEDIMIENTO DE DECLARACIÓN DE SIMULACIÓN TRIBUTARIA .....	234
1. La hipotética utilización del procedimiento incorrecto y sus consecuencias .....	235
2. Sanción de nulidad de pleno derecho .....	236
2.1. Por prescindir del procedimiento legalmente establecido .....	239
2.2. Por prescindir de un trámite esencial del procedimiento .....	240
3. La falta de motivación convierte al acto anulado en insubsanable.....	244
4. Una apelación al principio de buena administración.....	249
V. LA DETERMINACIÓN DE LA OPERACIÓN DISIMULADA A EFECTOS FISCALES.....	250

	Pág.
VI. LA PROHIBICIÓN DE ANALOGÍA <i>IN MALAM PARTEM</i> .....	255
VII. CUANTIFICACIÓN DE LA DEUDA FISCAL CORRESPONDIENTE A LA OPERACIÓN DISMULADA.....	259
1. Trasvase de gastos en caso de simulación subjetiva.....	261
2. La no deducibilidad de las retenciones no practicadas en la renta imponible determinada con la regularización de la simulación .....	263
VIII. CÁLCULO DE LA BASE DE LA SANCIÓN EN CASO DE SIMULACIÓN SUBJETIVA.....	264
1. El Caso de <i>El Rubius</i> .....	269
IX. EL PRINCIPIO DE INTEGRAL REGULARIZACIÓN EN CASOS DE SIMULACIÓN.....	271
<b>CAPÍTULO 6. LA PRESCRIPCIÓN DE LA SIMULACIÓN.....</b>	<b>277</b>
I. EVOLUCIÓN DE LA REGULACIÓN DE LA PRESCRIPCIÓN EN LA LEY GENERAL TRIBUTARIA.....	277
II. LA NUEVA (Y CONTRADICTORIA) DOCTRINA DEL TRIBUNAL SUPREMO .....	280
III. REPERCUSIÓN DE LA NUEVA DOCTRINA EN EL ÁMBITO PENAL. UNA REFERENCIA A LA DOCTRINA DE LOS ACTOS PROPIOS.....	287

CUARTA PARTE

**SANCIÓN ADMINISTRATIVA  
Y PENAL DE LA SIMULACIÓN TRIBUTARIA**

<b>CAPÍTULO 7. ¿SANCIONABILIDAD AUTOMÁTICA DE LA SIMULACIÓN? .....</b>	<b>291</b>
I. LA SITUACIÓN EN EL DERECHO TRIBUTARIO .....	291
1. La tesis de la Sala de lo Contencioso-administrativo del Tribunal Supremo.....	292
2. Crítica a la tesis del Tribunal Supremo.....	294
II. UNA APORTACIÓN DESDE LA JURISPRUDENCIA PENAL .....	302

	Pág.
<b>CAPÍTULO 8. RECEPCIÓN DE LA SIMULACIÓN TRIBUTARIA POR EL DERECHO PENAL</b> .....	305
I. ¿CONFIGURACIÓN DE UN TIPO DELICTIVO PROPIO O ADSCRIPCIÓN AL TIPO DEL DELITO FISCAL?.....	306
II. LA ADSCRIPCIÓN DE LA SIMULACIÓN TRIBUTARIA AL ELEMENTO MENSAJE EN LA INFRACCIÓN PENAL DEL ART. 305 CP .....	308
<b>QUINTA PARTE</b>	
<b>SELECCIÓN DE SUPUESTOS DE SIMULACIÓN TRIBUTARIA</b>	
<b>CAPÍTULO 9. ¿ES POSIBLE LA SIMULACIÓN «UNILATERAL»? .....</b>	<b>317</b>
I. LA PRETENDIDA SIMULACIÓN EN LA EMISIÓN DE UN CERTIFICADO DE RESIDENCIA FISCAL.....	317
1. La prueba de la residencia mediante certificado de residencia fiscal .....	317
2. Trascendencia penal de la cuestión.....	323
3. Imposibilidad conceptual de la simulación unilateral .....	327
II. LA PRETENDIDA SIMULACIÓN QUE APARECE SOLO EN UNA DE LAS PARTES CONTRATANTES.....	332
<b>CAPÍTULO 10. ¿FACTURAS FALSAS O FACTURAS SIMULADAS? .....</b>	<b>337</b>
I. FACTURAS FALSAS, FACTURAS FALSEADAS Y FACTURAS SIMULADAS.....	337
II. PERSPECTIVA PENAL.....	342
III. EL CASO DEL SUJETO QUE EMITE FACTURAS FALSAS SIN FIGURAR ENTRE LOS OBLIGADOS A FACTURAR .....	346
<b>CAPÍTULO 11. LA REGULARIZACIÓN POR SIMULACIÓN DE LAS SOCIEDADES PROFESIONALES INTERPUESTAS</b> .....	<b>349</b>
I. EL ATÁVICO RECHAZO A LAS SOCIEDADES INTERPUESTAS.....	349
1. Justificación plena del uso de sociedad mercantil: el Caso Sito Pons.....	353
2. Interposición ficticia de persona y simulación subjetiva .....	354
II. EL CASO DE LAS SOCIEDADES PROFESIONALES INTERPUESTAS	357
1. Doble interposición societaria y sociedad única interpuesta .....	358

	Pág.
2. La carencia de medios materiales y humanos en la sociedad interpuesta .	362
3. La confusión patrimonial entre el socio y la sociedad.....	367
4. El carácter personalísimo de los servicios prestados y la aportación de valor por la sociedad profesional.....	369
5. La regularización de las sociedades interpuestas mediante el régimen de operaciones vinculadas .....	379
6. El Caso Carlos Herrera .....	388
7. El Caso Shakira .....	393
8. Las sociedades interpuestas siempre rechazables son las constituidas solo para facturar y cobrar .....	397
9. La visión de la jurisdicción penal .....	398
9.1. Sentencia de la Audiencia Provincial de Madrid 102/2010, de 29 de enero. Caso Recoletos .....	398
9.2. Auto de la Audiencia Provincial de Madrid, de 12 de julio de 2011. Caso Albiñana y Suarez de Lezo.....	399
9.3. Sentencia 139/2015, de 31 de marzo, del Juzgado de lo Penal 27 de Madrid. Caso Sagardoy .....	402
9.4. Sentencia de la Audiencia Provincial de Palma de Mallorca, de 17 de febrero de 2016 y Sentencia del Tribunal Supremo 277/2018, de 8 de junio. Caso Nóos .....	403
9.5. Sentencia de la Audiencia Provincial de Barcelona 518/2017, de 17 de julio. Caso BBM&A.....	404
9.6. Sentencia de la Audiencia Provincial de Barcelona, de 13 de diciembre de 2017. Caso Mendimendiya.....	405
9.7. Sentencia de la Audiencia Provincial de Barcelona 1/2020, de 8 de enero. Caso Alta Partners .....	407
9.8. Sentencia 411/2022, de 19 de septiembre, del Juzgado de lo Penal 3 de Barcelona y Sentencia de 28 de julio de 2023 de la Audiencia Provincial de Barcelona. Caso Sandro Rosell .....	407
10. Sociedades interpuestas por directivos de empresas .....	411
11. Reconsideración de la sancionabilidad de la interposición de sociedades	414
11.1. Cuando se regulariza por el régimen de operaciones vinculadas ..	414
11.2. Cuando se regulariza como simulación .....	416
 <b>CAPÍTULO 12. EL CASO DE LA CESIÓN DE DERECHOS DE IMAGEN DE DEPORTISTAS .....</b>	 <b>421</b>
I. EL CASO NEYMAR. UN CASO APARTE .....	421
II. EVOLUCIÓN DEL RÉGIMEN DE TRIBUTACIÓN DE LOS DERECHOS DE IMAGEN .....	423
III. EL CASO MESSI.....	429
IV. EL CASO RONALDO.....	433
V. EL CASO XABI ALONSO .....	436

	Pág.
<b>CAPÍTULO 13. OBTENCIÓN INDEBIDA DE LA DEVOLUCIÓN DEL IVA SOPORTADO EN EL MARCO DE OPERACIONES SIMULADAS DE COMPRAVENTA INMOBILIARIA.....</b>	447
I. ESQUEMA Y FUNCIONAMIENTO DE ESTE TIPO DE FRAUDE.....	447
II. ANALISIS DESDE LA PERSPECTIVA PENAL .....	451
1. Sobre el sujeto que reclama la devolución .....	451
2. Sobre la consumación del delito de devolución tributaria indebida.....	453
III. ANALISIS DESDE LA PERSPECTIVA TRIBUTARIA.....	455
 <b>CAPÍTULO 14. LA DECLARACIÓN DE SIMULACIÓN COMO REACCIÓN DE LA ADMINISTRACIÓN ANTE EL FRAUDE CARRUSEL.....</b>	 461
I. LAS TRUCHAS Y EL FRAUDE CARRUSEL .....	462
II. LAS ESTRATEGIAS DE RECUPERACIÓN DE LA RECAUDACIÓN QUE ENSAYAN LAS ADMINISTRACIONES TRIBUTARIAS .....	463
III. EL TRASLADO DE RESPONSABILIDADES DE LA TRUCHA AL BRÓKER .....	465
IV. PRESUPUESTOS Y CONDICIONES QUE EXIGE LA CALIFICACIÓN DE SIMULACIÓN .....	466
 BIBLIOGRAFÍA.....	 471
REGISTRO DE VOCES, RESOLUCIONES Y SENTENCIAS .....	479