

XXV Jornadas Latinoamericanas de Derecho Tributario

Cartagena de Indias | Colombia

2010

Tomo II

Responsabilidad del Estado
por Actos de Contenido
Tributario

Memorias

ICDT INSTITUTO COLOMBIANO
DE DERECHO TRIBUTARIO

ILADT Instituto Latinoamericano
de Derecho Tributario

 **AbeledoPerrot®**

Buenos Aires / Bogotá / México / Santiago

ÍNDICE GENERAL

RELATORÍA GENERAL

LA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE DELLO STATO PER ATTI DI CONTENUTO TRIBUTARIO

por ADRIANO DI PIETRO (Italia)

| | |
|---|----|
| I. Il <i>neminem laedere</i> come fondamento giuridico della responsabilità dello Stato anche per atti di contenuto tributario | 3 |
| II. La responsabilità per gli atti di natura tributaria come un aspetto della responsabilità patrimoniale dello Stato. Il ruolo partecipativo e non autoritario del prelievo tributario..... | 5 |
| III. La complessa responsabilità dello Stato in materia legislativa | 6 |
| 1. La mancanza di una previsione normativa espressa | 6 |
| 2. L'ampia interpretazione della responsabilità legislativa: per la violazione della riserva di legge e del giusto riparto tributario..... | 6 |
| 3. Cattiva formulazione delle leggi che provoca oscurità nell'interpretazione e contraddittorietà nell'applicazione | 8 |
| 4. La violazione di ordinamenti sovranazionali e di accordi internazionali..... | 9 |
| 4.1. Il primato dell'ordinamento giuridico dell'Unione Europea anche nel settore tributario..... | 9 |
| 4.2. La Convenzione internazionale dei diritti dell'uomo e delle libertà fondamentali | 11 |
| IV. La responsabilità giudiziaria anche in materia tributaria tra Stato e giudici | 11 |
| 1. La diffusione della responsabilità oggettiva | 11 |
| 2. I casi di responsabilità per azione od omissione la durata dei processi..... | 12 |
| V. La responsabilità dell'amministrazione finanziaria | 13 |
| 1. La difficile coniugazione di poteri e diritti e le soluzioni normative ispirate o sollecitate dall'interpretazione della giurisprudenza..... | 13 |
| 2. Irrilevanza della diversa articolazione ed organizzazione dell'amministrazione | 14 |
| 3. La responsabilità per atti e per attività..... | 14 |
| 4. La responsabilità anche senza annullamento | 15 |
| 5. Responsabilità anche per atto lecito..... | 15 |
| VI. Le tipologie di danni | 16 |
| 1. La responsabilità in ragione della funzione risarcitoria e sua necessaria distinzione con la funzione restitutiva collegata all'indebito ed a quella affittiva collegata alle sanzioni | 16 |

| | |
|---|----|
| 2. La progresiva extensión de la responsabilidad también por daños no patrimoniales y por daños morales | 17 |
| VII. Requisitos para el resarcimiento o la función "creativa" de las jurisprudencias nacionales en la aplicación del principio general del <i>neminem laedere</i> | 17 |
| 1. Falta de previsiones normativas y resultado común y jurídicamente compartido, a pesar de las diferencias de ordenamientos y de tradiciones jurídicas | 17 |
| 2. L'antigiuridicidad como dato jurisprudencial | 17 |
| 3. El nexo de causalidad entre antigjuridicidad y daño | 18 |
| 4. El daño | 18 |
| VIII. Responsabilidad subjetiva | 19 |
| IX. La tutela del contribuyente | 19 |
| 1. También para el contribuyente beneficia de la tutela general para la responsabilidad legislativa y judicial | 19 |
| 2. La responsabilidad administrativa o las soluciones de la jurisdicción tributaria o de la ordinaria | 19 |
| 3. Carga de la prueba | 20 |
| X. Conclusiones | 20 |

RELATORÍAS NACIONALES

ARGENTINA

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ACTOS DE CONTENIDO TRIBUTARIO

por JOSÉ OSVALDO CASÁS

| | |
|---|----|
| I. Planteo general del tema | 25 |
| 1. Aclaración preliminar sobre la metodología que se adopta | 25 |
| 2. Etapas en la jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación en lo relativo a la responsabilidad del Estado | 26 |
| 2.1. Los principios de irresponsabilidad e inmunidad jurisdiccional del Estado | 26 |
| 2.1.1. Etapa de la irresponsabilidad del Estado | 27 |
| 2.1.2. Inmunidad jurisdiccional del Estado | 29 |
| 2.2. La responsabilidad extracontractual proveniente de la actividad ilegítima del Estado (etapa de aplicación supletoria de las regulaciones contenidas en los arts. 1109 y 1113, CCiv.) | 34 |
| 2.3. Continuación de la responsabilidad extracontractual proveniente de la actividad ilegítima del Estado (etapa de aplicación subsidiaria o directa del art. 1112, CCiv.) | 38 |
| 2.4. La responsabilidad extracontractual del Estado por actividad lícita o legítima | 45 |
| 3. La responsabilidad del Estado por omisión antijurídica | 49 |
| 4. La responsabilidad del Estado por la acción legislativa o por actos normativos | 53 |
| 4.1. Leyes inconstitucionales | 57 |

| | |
|---|----|
| 4.2. Reglamentos inconstitucionales o ilegales | 59 |
| 5. La responsabilidad del Estado por la actuación judicial | 60 |
| 6. La responsabilidad de los agentes públicos | 65 |
| II. Respuestas a las directivas del relator general..... | 67 |
| 1. Fundamentos y eficacia de la responsabilidad del Estado en materia tributaria | 67 |
| 2. Responsabilidad tributaria y funciones del Estado..... | 70 |
| 2.1. Para la función legislativa..... | 70 |
| 2.1.1. La función legislativa frente a restricciones de base contractual | 71 |
| 2.1.2. La responsabilidad frente a leyes declaradas inconstitucionales | 73 |
| 2.1.3. La responsabilidad frente a las omisiones legislativas..... | 76 |
| 2.2. Para la función ejecutiva | 78 |
| 2.3. Para la función judicial..... | 80 |
| 3. Otras cuestiones vinculadas con la responsabilidad del Estado en materia tributaria..... | 81 |
| 3.1. La responsabilidad del Estado a partir de una organización federal con distintos planos de gobierno..... | 81 |
| 3.2. Reintegro de los pagos tributarios indebidos y actualización tributaria .. | 82 |
| 3.3. Asimetría en los intereses de los créditos tributarios del Fisco y de los contribuyentes..... | 82 |
| 3.4. Prescripción de la acción de responsabilidad estatal y de la acción de repetición de tributos | 84 |
| 3.5. Jurisdicción competente en las acciones por responsabilidad del Estado. | 85 |
| III. Lista de fallos de la Corte Suprema de Justicia de la Nación expresamente citados en el trabajo | 86 |
| IV. Bibliografía expresamente citada en el trabajo..... | 88 |

BOLIVIA

LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DEL ESTADO EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO BOLIVIANO

por RAFAEL VERGARA SANDÓVAL

| | |
|---|-----|
| I. Fundamento y eficacia de la responsabilidad del Estado en materia tributaria ... | 91 |
| II. Distinguir las responsabilidades del Estado | 93 |
| 1. Distinguir las responsabilidades del Estado en relación con la función legislativa | 96 |
| 1.1. La función administrativa para la aplicación de los tributos, su recaudación y las correlativas sanciones | 96 |
| 1.2. La función judicial para la resolución de las controversias tributarias | 97 |
| 2. Distinguir las causas que, en relación con las diversas funciones estatales, pueden provocar daños a los contribuyentes, generando la responsabilidad del Estado | 98 |
| 2.1. Para la función legislativa..... | 98 |
| 2.2. Para la función administrativa | 101 |
| 2.3. Para la función judicial..... | 102 |

| | |
|--|-----|
| III. Aspectos subjetivos de la responsabilidad | 102 |
| IV. El daño y sus tipologías | 103 |

BRASIL

RESPONSABILIDADE DO ESTADO POR DANO TRIBUTÁRIO

por TÁCIO LACERDA GAMA

| | |
|---|-----|
| I. Definição do conceito de responsabilidade | 105 |
| II. Responsabilidade do Estado | 106 |
| III. Evolução histórica da responsabilidade do Estado..... | 107 |
| 1. Teoria da irresponsabilidade do Estado | 107 |
| 2. Teoria da responsabilidade subjetiva do Estado | 107 |
| 3. Teoria da responsabilidade objetiva do Estado..... | 108 |
| 3.1. Teoria do risco integral | 108 |
| 3.2. Teoria do risco administrativo | 108 |
| IV. A responsabilidade do Estado no Brasil | 109 |
| 1. Responsabilidade objetiva X responsabilidade subjetiva | 109 |
| 2. Responsabilidade estatal administrativa | 112 |
| 2.1. Responsabilidade estatal legislativa | 112 |
| 2.2. Responsabilidade estatal judiciária..... | 113 |
| 3. Responsabilidade do Estado por dano tributário..... | 113 |
| 3.1. Responsabilidade estatal administrativa..... | 113 |
| V. Bibliografia | 115 |

A RESPONSABILIDADE TRIBUTÁRIA DO ESTADO

por GABRIEL LACERDA TROIANELLI

| | |
|--|-----|
| I. Fundamento e eficácia da responsabilidade do Estado em matéria tributária | 117 |
| II. Responsabilidade tributária e funções do Estado..... | 118 |
| III. Aspectos subjetivos da responsabilidade | 121 |
| IV. O dano e sua tipologia | 123 |
| V. A responsabilidade..... | 129 |
| VI. A tutela do contribuinte | 129 |

COLOMBIA

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO COLOMBIANO POR ACTOS TRIBUTARIOS

por RUTH STELLA CORREA PALACIO

| | |
|---|-----|
| I. Fundamento de la responsabilidad patrimonial del Estado colombiano | 131 |
| II. Medios y vías judiciales dispuestos por el ordenamiento jurídico para la eficacia de la responsabilidad patrimonial del Estado colombiano, aplicables en materia tributaria..... | 134 |
| III. La responsabilidad del Estado por la función legislativa en materias tributarias | 136 |
| 1. El hecho del legislador: responsabilidad por las leyes inconstitucionales y por el daño especial en materia de impuestos | 137 |
| 2. Hecho del príncipe por la creación legal de nuevos impuestos como causa que origina la ruptura del equilibrio financiero del contrato celebrado por la Administración | 142 |
| IV. Responsabilidad del Estado por la función administrativa tributaria | 145 |
| 1. El deber de restablecer el derecho o reparar el daño por actos ilegales | 146 |
| 2. La carga del actor de desvirtuar la presunción de legalidad del acto administrativo acusado y la incidencia de los efectos de las sentencias (situaciones jurídicas consolidadas y pendientes) | 150 |
| 3. Responsabilidad del Estado por el acto administrativo legal | 152 |
| 4. El deber de reparar por falla en el servicio de recaudación de impuestos..... | 154 |
| 5. La vía procesal para alegar el daño por el cobro coactivo y los actos posteriores a éste | 154 |
| V. La responsabilidad personal del agente público en asuntos tributarios..... | 155 |
| VI. Conclusiones..... | 156 |
| VII. Bibliografía | 158 |

ESPAÑA

LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO EN MATERIA TRIBUTARIA

por JUAN IGNACIO MORENO FERNÁNDEZ

| | |
|--|-----|
| I. El fundamento de la responsabilidad del Estado..... | 159 |
| II. Las clases de responsabilidad del Estado..... | 163 |
| 1. La responsabilidad por la función administrativa | 163 |
| 2. La responsabilidad por la función judicial | 166 |
| 3. La responsabilidad por la función legislativa | 168 |
| III. Los sujetos responsables | 172 |
| 1. Los sujetos responsables en la función administrativa | 172 |
| 2. Los sujetos responsables en la función judicial | 174 |
| 3. Los sujetos responsables en la función legislativa | 176 |
| IV. El daño | 176 |
| 1. El daño causado por los poderes públicos..... | 176 |

| | |
|--|-----|
| 2. El daño causado por el personal al servicio de los poderes públicos | 179 |
| V. La tutela del contribuyente | 180 |
| 1. Ideas generales | 180 |
| 2. La tutela frente a la responsabilidad administrativa | 181 |
| 3. La tutela frente a la responsabilidad judicial..... | 184 |
| 4. La tutela frente a la responsabilidad legislativa..... | 187 |
| VI. Conclusiones..... | 193 |

ITALIA

LA RESPONSABILITÀ TRIBUTARIA DELLO STATO

por DARIA COPPA

| | |
|--|-----|
| I. Premessa: il danno e le sue tipologie | 195 |
| II. Il risarcimento del danno patrimoniale | 196 |
| III. (Segue): gli interessi anatocistici e la svalutazione monetaria | 199 |
| IV. Il risarcimento del danno non patrimoniale | 202 |
| V. La quantificazione e la prova della pretesa risarcitoria | 204 |
| VI. La tutela del contribuente | 207 |

LA RESPONSABILITÀ TRIBUTARIA DELLO STATO

por AGOSTINO ENNIO LA SCALA

| | |
|---|-----|
| I. Fondamento ed efficacia della responsabilità dello Stato in materia tributaria ... | 211 |
| 1. Il riconoscimento del principio del <i>neminem laedere</i> riferito allo Stato nell'ordinamento giuridico italiano | 211 |
| 2. La responsabilità aquiliana in materia tributaria | 213 |
| II. Le diverse ipotesi di responsabilità tributaria connesse all'esercizio delle funzioni dello Stato | 214 |
| III. Responsabilità ed esercizio della funzione legislativa | 214 |
| 1. La responsabilità per violazioni del diritto comunitario..... | 214 |
| 1.1. Mancato o non corretto recepimento di direttive comunitarie | 216 |
| 1.2. Violazione del divieto di aiuti di Stato..... | 216 |
| 1.2.1. La responsabilità nei confronti dei terzi | 217 |
| 1.2.2. La responsabilità verso il beneficiario dell'aiuto..... | 218 |
| 1.3. Responsabilità "comunitaria" derivante dall'esercizio della funzione giurisdizionale | 220 |
| 2. Responsabilità del legislatore per violazione delle norme contenute nello Statuto dei diritti del contribuente..... | 221 |
| 2.1. La natura giuridica dello Statuto..... | 221 |
| 2.2. Ipotesi di responsabilità per la violazione delle norme statutarie che sanciscono obblighi per il legislatore | 223 |
| 2.3. I principi statutari spingono verso una legislazione per principi..... | 225 |
| IV. Responsabilità per l'esercizio della funzione amministrativa | 226 |

| | |
|--|-----|
| 1. Responsabilità per illegittimo utilizzo dei poteri istruttori | 226 |
| 1.1. Le ipotesi di condotta anti giuridica | 226 |
| 1.2. L'elemento soggettivo..... | 227 |
| 1.3. Responsabilità per affidamento dell'interpretazione fornita dall'ufficio.. | 228 |
| 1.4. Gli effetti dell'acquisizione di dati in modo illegittimo | 229 |
| 1.5. L'autonomia dell'azione di risarcimento rispetto al ricorso per l'annullamento dell'atto | 229 |
| 1.6. La violazione del principio di proporzionalità quale ipotesi ulteriore di responsabilità..... | 231 |
| 2. Responsabilità per atto impositivo illegittimo..... | 232 |
| 2.1. Responsabilità nell'attività di riscossione e nell'adozione dei mezzi cautelari..... | 236 |
| 3. Responsabilità per atti espressione di attività discrezionale - La responsabilità dell'amministrazione finanziaria da illegittimo diniego di autotutela | 239 |
| V. Responsabilità aquiliana in occasione dell'esercizio della funzione giudiziaria ... | 243 |
| 1. La responsabilità dell'amministrazione finanziaria per lite temeraria | 243 |
| 2. Durata eccessiva dei processi e violazione della CEDU | 244 |
| VI. Profili soggettivi della responsabilità..... | 248 |

MÉXICO

LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO

por JOSÉ DE JESÚS GÓMEZ COTERO

| | |
|--|-----|
| I. Concepto | 251 |
| II. Antecedentes en México | 251 |
| III. Análisis de las características previstas en el art. 113 de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos..... | 252 |
| IV. Ley Federal de Responsabilidad Patrimonial del Estado | 254 |
| 1. De los sujetos de la ley | 255 |
| 2. De los daños y perjuicios | 255 |
| 3. De las indemnizaciones | 255 |
| 4. Del procedimiento | 257 |
| 5. Del derecho del Estado de repetir contra los servidores públicos | 259 |
| V. Responsabilidad de la función legislativa..... | 259 |
| VI. La función judicial..... | 260 |
| VII. La función administrativa | 261 |
| VIII. Supuestos específicos de responsabilidad patrimonial derivados de la actuación de la autoridad tributaria..... | 263 |
| 1. Devoluciones..... | 263 |
| 2. Ejecución de créditos fiscales | 264 |
| IX. Conclusiones..... | 264 |
| X. Bibliografía | 265 |

RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO POR LEYES TRIBUTARIAS DECLARADAS INCONSTITUCIONALES

por GABRIELA RÍOS GRANADOS

| | |
|--|-----|
| I. Antecedentes: juicio de amparo en materia fiscal y propuesta de reforma | 267 |
| II. Responsabilidad patrimonial del Estado de acuerdo con el párr. 2º, art. 113, Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos | 273 |
| 1. ¿Cuál es el tipo de responsabilidad que se incorporó en la Constitución Federal de México? | 281 |
| 2. Características del daño: imputabilidad y nexo causal..... | 283 |
| 3. Consideraciones finales..... | 284 |

PERÚ

LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DEL ESTADO

por MARÍA EUGENIA CALLER FERREYROS

| | |
|---|-----|
| I. La responsabilidad del Estado. Fundamento, regulación y eficacia | 287 |
| 1. Definición | 287 |
| 2. Fundamento constitucional..... | 287 |
| 3. Principio <i>neminem laedere</i> | 288 |
| 4. Regulación de la responsabilidad de la Administración Pública..... | 288 |
| 5. Regulación de la responsabilidad del Estado en materia tributaria | 291 |
| 6. Regulación de la responsabilidad del Estado por su función jurisdiccional..... | 292 |
| 7. Ineficacia de la responsabilidad del Estado | 292 |
| II. Responsabilidad tributaria y funciones del Estado..... | 294 |
| 1. Responsabilidades del Estado con relación a su función legislativa y las causas que con relación a dicha función pueden provocar daños a los contribuyentes | 294 |
| 1.1. Responsabilidad del Estado por la dación de normas inconstitucionales | 294 |
| 1.2. Responsabilidad del Estado por la dación de normas que producen ambigüedad en el ordenamiento jurídico..... | 300 |
| 1.3. Inexistencia de pronunciamientos sobre responsabilidad del Estado legislador en materia tributaria | 301 |
| 2. Responsabilidades del Estado con relación a su función administrativa y las causas que con relación a dicha función pueden provocar daños a los contribuyentes | 302 |
| 2.1. Responsabilidad del Estado con relación a su función administrativa en materia tributaria | 302 |
| 2.2. Antijuridicidad del daño..... | 303 |
| 2.3. Pronunciamientos sobre la responsabilidad del Estado por su función administrativa en materia tributaria..... | 306 |
| 2.4. Mecanismos legislativos que aminoran el perjuicio que pudieran causar determinadas actuaciones de la administración tributaria | 306 |
| 2.5. Derecho de repetición contra funcionario | 307 |

| | |
|---|-----|
| 3. Responsabilidades del Estado con relación a su función jurisdiccional y las causas que con relación a dicha función pueden provocar daños a los contribuyentes | 308 |
| III. La tutela jurisdiccional..... | 309 |
| 1. Por los daños producidos por el Estado por su función administrativa | 309 |
| 2. Por los daños producidos por el Estado por su función legislativa y jurisdiccional | 310 |
| IV. Conclusiones..... | 311 |

URUGUAY

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ACTIVIDAD TRIBUTARIA

por MIGUEL PEZZUTTI

| | |
|--|-----|
| I. Fundamento y eficacia de la responsabilidad del Estado en materia tributaria ... | 313 |
| 1. Evolución constitucional..... | 314 |
| 2. Fuentes y jerarquía..... | 315 |
| 3. Fundamentos | 317 |
| II. Responsabilidad tributaria y funciones del Estado..... | 318 |
| 1. Responsabilidad por ejercicio de la función legislativa en materia tributaria .. | 320 |
| 2. Responsabilidad por ejercicio de la función administrativa en materia tributaria..... | 322 |
| 2.1. Responsabilidad por hechos de la administración tributaria | 323 |
| 2.2. Responsabilidad por actos de la administración tributaria..... | 324 |
| 3. Responsabilidad por ejercicio de la función jurisdiccional en materia tributaria .. | 328 |
| III. Aspectos subjetivos de la responsabilidad | 331 |
| 1. La tesis subjetiva en la doctrina | 332 |
| 2. La tesis objetiva en la doctrina..... | 333 |
| 3. La jurisprudencia | 334 |
| 4. Conclusiones sobre el criterio de imputación | 336 |
| IV. El daño y sus tipologías | 337 |
| V. La tutela del contribuyente | 338 |
| VI. Recomendaciones | 340 |

VENEZUELA

LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO “ADMINISTRADOR, JUEZ Y LEGISLADOR” TRIBUTARIO VENEZOLANO. ESPECIAL REFERENCIA AL PARADIGMÁTICO CASO DEL PROCEDIMIENTO DE VERIFICACIÓN

por SERVILIANO ABACHE CARVAJAL

| | |
|--|-----|
| I. Introducción: planteamiento del problema | 343 |
| II. Generalidades sobre la responsabilidad patrimonial del Estado..... | 344 |

| | |
|---|-----|
| III. Fundamento constitucional, legal y jurisprudencial de la responsabilidad patrimonial del Estado venezolano..... | 345 |
| IV. La responsabilidad patrimonial del Estado tributario venezolano. Especial referencia al paradigmático caso del procedimiento de verificación..... | 349 |
| 1. La responsabilidad patrimonial del <i>Estado administrador</i> tributario venezolano y el procedimiento de verificación | 353 |
| 2. La responsabilidad patrimonial del <i>Estado juez</i> tributario venezolano y el procedimiento de verificación | 358 |
| 3. La responsabilidad patrimonial del <i>Estado legislador</i> tributario venezolano y el procedimiento de verificación | 360 |
| V. Conclusiones y recomendaciones | 363 |
| VI. Bibliografía | 365 |

COMUNICACIONES TÉCNICAS

BRASIL

RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA Y LAS FUNCIONES DEL ESTADO. ANÁLISIS DE MÉTODOS COERCITIVOS ADOPTADOS POR LA ADMINISTRACIÓN FISCAL EN LA COBRANZA DE TRIBUTOS

por GUSTAVO DAMÁZIO DE NORONHA

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 371 |
| II. Métodos coercitivos en la cobranza de tributos. Irresponsabilidad fiscal..... | 371 |
| 1. Minas Gerais..... | 373 |
| 1.1. Decreto 43.080/2002 | 373 |
| 1.2. Instrucción normativa DIEF/SER 02/1993 | 373 |
| 2. Río Grande do Sul | 373 |
| 3. Distrito Federal..... | 374 |
| 3.1. Decreto 18.955/1997 | 374 |
| III. Previsiones constitucionales tributarias y previsiones legales para la exigencia de tributos. Las funciones legítimas del Estado | 374 |
| IV. El principio de la libre iniciativa y la solución de los tribunales (jurisprudencia de los tribunales brasileños)..... | 376 |
| 1. Los principios de la libre iniciativa y de la moralidad pública | 376 |
| 2. Control de constitucionalidad en Brasil | 378 |
| 3. Jurisprudencia actual | 379 |
| V. Conclusión..... | 383 |
| VI. Bibliografía | 383 |

COLOMBIA

**RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DEL ESTADO
POR EL HECHO DEL LEGISLADOR EN COLOMBIA**

por HUMBERTO LONGAS LONDOÑO

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 385 |
| II. La función legislativa para el establecimiento de los tributos..... | 385 |
| 1. Amplia facultad configurativa tributaria del Congreso..... | 385 |
| 2. Límites a la amplia facultad configurativa tributaria del Congreso | 385 |
| 3. Violación de la Constitución por la ley tributaria | 386 |
| III. El daño antijurídico | 386 |
| IV. Las normas legislativas tributarias declaradas inexecutable y que producen daño antijurídico | 387 |
| V. Las normas legislativas tributarias vigentes que violan principios, derechos fundamentales y libertades establecidos en la Constitución y que producen un daño antijurídico | 388 |
| VI. Las normas legislativas tributarias vigentes plenamente válidas en la confrontación con la Constitución pero que producen un daño antijurídico..... | 388 |
| VII. El daño que producen las normas legislativas tributarias declaradas inexecutable, con fallos modulados de constitucionalidad o con aplicación de la excepción de inconstitucionalidad por el juez, y el régimen de responsabilidad del Estado..... | 389 |
| 1. Régimen de responsabilidad del Estado por falla en el servicio..... | 389 |
| VIII. El daño que producen las normas legislativas tributarias no declaradas inexecutable o no moduladas, o a las que el juez no puede aplicar la excepción de inconstitucionalidad, y el régimen de responsabilidad del Estado | 391 |
| 1. Régimen de responsabilidad del Estado por daño especial..... | 392 |
| IX. Acción para obtener el resarcimiento de los perjuicios causados | 392 |
| X. Conclusión..... | 393 |
| XI. Bibliografía | 393 |

ESPAÑA

AYUDAS FISCALES ILEGALES Y RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

por ESTELA FERREIRO SERRET

| | |
|---|-----|
| I. Planteamiento del problema: recuperación de ayudas fiscales ilegales e indemnización por responsabilidad del Estado | 395 |
| II. La legitimidad del derecho a una indemnización por responsabilidad del Estado tras conceder una ayuda fiscal ilegal | 399 |
| III. Las posibles vías de solución de una contradicción jurídica real | 400 |
| IV. Bibliografía | 401 |

**DOCTRINA JURISPRUDENCIAL SOBRE LA RESPONSABILIDAD
PATRIMONIAL POR ACTOS LEGISLATIVOS INCONSTITUCIONALES**

por RAMONA GUITART I GUIXER

| | |
|--|-----|
| I. La jurisprudencia en la declaración de inconstitucionalidad de leyes | 403 |
| 1. Introducción | 403 |
| 2. El gravamen complementario de la tasa fiscal del juego | 404 |
| 2.1. Antecedentes de hecho | 404 |
| 2.2. Las cuestiones de inconstitucionalidad | 404 |
| 2.3. La sentencia 173/1996 del Tribunal Constitucional | 405 |
| 3. Tipología de sujetos afectados por la norma declarada inconstitucional | 409 |
| 4. Las acciones de responsabilidad patrimonial del Estado legislador | 410 |
| 5. Fundamento de la responsabilidad patrimonial del Estado legislador por la declaración de inconstitucionalidad de las leyes | 411 |
| 5.1. Planteamiento | 411 |
| 5.2. La sentencia del Tribunal Supremo del 29/2/2000 | 412 |
| 6. Los efectos de las sentencias del Tribunal Constitucional y su incidencia en la responsabilidad patrimonial del Estado legislador | 414 |
| 6.1. Introducción | 414 |
| 6.2. La sentencia del Tribunal Superior del 2/2/2004 | 415 |
| 6.3. Sentencias declaratorias de inconstitucionalidad en las que el Tribunal Constitucional no delimita sus efectos: la sentencia del Tribunal Supremo del 15/7/2000 | 415 |
| 7. La eficacia de la cosa juzgada material y su incidencia en la responsabilidad del Estado legislador | 417 |
| 7.1. Introducción | 417 |
| 7.2. La sentencia del Tribunal Supremo del 29/2/2000 | 417 |
| 8. Sobre la intrascendencia de haber efectuado reclamaciones previas ante la Administración y los tribunales de justicia | 420 |
| 8.1. Planteamiento | 420 |
| 8.2. La sentencia del Tribunal Supremo del 13/6/2000 | 420 |
| 9. Compatibilidad entre el principio de seguridad jurídica y la responsabilidad patrimonial del Estado legislador | 421 |
| 9.1. Introducción | 421 |
| 9.2. La sentencia del Tribunal Supremo del 13/6/2000 | 422 |
| 10. El caso del recargo del 50% del art. 61.2, Ley General Tributaria | 422 |
| 10.1. Introducción | 422 |
| 10.2. Antecedentes de hecho | 422 |
| 10.3. La cuestión de inconstitucionalidad | 423 |
| 10.3.1. La sentencia 276/2000 del Tribunal Constitucional, del 16 de noviembre | 423 |
| 10.3.2. Las reclamaciones de responsabilidad patrimonial | 425 |
| 10.3.3. La sentencia del Tribunal Supremo del 16/12/2004 | 425 |
| 11. Mecanismos y requisitos para reclamar lo ingresado a resultas de una ley declarada inconstitucional | 426 |
| 11.1. Mecanismos de reclamación | 426 |

| | |
|--|-----|
| 11.2. La sentencia del Tribunal Supremo del 15/7/2000 | 427 |
| 11.3. Administración Pública responsable..... | 428 |
| 11.4. La sentencia del Tribunal Supremo del 13/6/2000 | 428 |
| 11.5. Plazo para formular la reclamación..... | 429 |
| 11.6. La sentencia del Tribunal Supremo del 13/6/2000 | 429 |
| 11.7. Revisión de oficio de actos nulos..... | 429 |
| 11.8. La sentencia del Tribunal Supremo del 15/7/2000 | 430 |
| 11.9. Órgano administrativo competente para resolver la reclamación..... | 430 |
| 11.10. Revisión de oficio de actos nulos..... | 430 |
| 11.11. Procedimiento administrativo aplicable a la reclamación | 431 |
| 11.11.1. Reclamación de responsabilidad patrimonial | 431 |
| 11.11.2. Revisión de oficio de actos nulos..... | 431 |
| 12. Importe de la reclamación..... | 431 |
| 13. La sentencia del Tribunal Supremo del 13/6/2000 | 432 |
| II. La jurisprudencia en las leyes constitucionales no expropiatorias..... | 433 |
| 1. Cuestiones previas | 433 |
| 2. Planteamiento general del Tribunal Supremo | 433 |
| 3. La responsabilidad por hecho de las leyes en la doctrina del Consejo de Estado francés..... | 434 |
| 3.1. Introducción..... | 434 |
| 3.2. Planteamiento de la cuestión | 435 |
| 4. Recapitulación | 435 |
| 5. El caso de la eliminación de los cupos de pesca exentos de derechos arancelarios | 436 |
| 5.1. Antecedentes de hecho | 436 |
| 5.2. Planteamiento del Tribunal Supremo | 437 |
| 6. El caso del impuesto especial sobre combustibles derivados del petróleo..... | 439 |
| III. Bibliografía | 440 |

PROCEDIMIENTOS PARA HACER EFECTIVA LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO LEGISLADOR EN MATERIA TRIBUTARIA

por JOSÉ MARÍA LAGO MONTERO

| | |
|--|-----|
| I. Primer supuesto | 444 |
| II. Segundo supuesto | 446 |
| III. La acción de responsabilidad patrimonial, supuesto de cierre..... | 449 |

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO Y DEMORA EN LAS DEVOLUCIONES TRIBUTARIAS

por LUIS ALFONSO MARTÍNEZ GINER

| | |
|--|-----|
| I. La responsabilidad derivada del incumplimiento | 451 |
| II. Los intereses de demora tributarios a cargo de la Hacienda Pública en las devoluciones tributarias | 452 |
| 1. Los intereses en la devolución de ingresos indebidos | 452 |
| 1.1. Evolución histórica..... | 452 |

| | |
|--|-----|
| 1.2. Cómputo de intereses de demora | 454 |
| 1.3. Cuantía de los intereses de demora | 457 |
| 2. Los intereses en las llamadas devoluciones tributarias de oficio..... | 459 |

**LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR EL RETRASO
EN RESOLVER UNA IMPUGNACIÓN TRIBUTARIA**

por ANTONIO MARTÍNEZ LAFUENTE

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 463 |
| II. El derecho a un proceso sin dilaciones indebidas | 464 |
| 1. El punto de partida | 464 |
| 2. El apoyo jurisprudencial | 465 |
| 2.1. La doctrina del Tribunal Constitucional | 466 |
| 2.2. La doctrina del TEDH | 466 |
| 3. Tramitación y decisión..... | 467 |
| 4. Revisión crítica de la doctrina expuesta | 468 |
| 5. La dilación en la vía económico-administrativa | 469 |
| III. Conclusiones..... | 471 |

**EL DERECHO A UN PROCESO EQUITATIVO Y LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA
DEL ESTADO EN LA DOCTRINA DEL TRIBUNAL EUROPEO
DE DERECHOS HUMANOS**

por YOLANDA MARTÍNEZ MUÑOZ

| | |
|-------|-----|
| | 473 |
|-------|-----|

**LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DEL ESTADO LEGISLADOR EN EL
DERECHO FINANCIERO Y TRIBUTARIO ESPAÑOL**

por PABLO F. NAVARRO FERNÁNDEZ

| | |
|--|-----|
| I. Antecedentes de la teoría de la responsabilidad patrimonial por actos del Poder Legislativo..... | 481 |
| 1. Antecedentes..... | 481 |
| 2. La sentencia del Tribunal Supremo del 11/10/1991: el caso “Pedro Domecq SA” | 483 |
| 2.1. Antecedentes de la reclamación..... | 483 |
| 2.2. Sobre los tipos de responsabilidad patrimonial del Estado legislador..... | 483 |
| 2.3. Las razones que justifican la desestimación de la reclamación | 484 |
| 3. La sentencia del Tribunal Supremo del 30/11/1992: el caso del adelanto de la edad de jubilación de los funcionarios públicos..... | 485 |
| 3.1. Introducción..... | 485 |
| 3.2. Antecedentes fácticos | 485 |
| 3.3. Los argumentos empleados por el Tribunal Supremo para desestimar el recurso..... | 485 |

| | |
|--|-----|
| 4. El art. 139.3, ley 30/1992, del 26 de noviembre | 486 |
| 4.1. Introducción..... | 486 |
| 4.2. Alcance y significado del precepto..... | 487 |
| 4.2.1. Las leyes de contenido materialmente expropiatorio..... | 487 |
| 4.2.2. Leyes declaradas inconstitucionales..... | 487 |
| 4.2.3. Leyes constitucionales y no expropiatorias..... | 488 |
| 4.3. Evolución del sistema de responsabilidad patrimonial del Estado legis- lador..... | 489 |
| II. La responsabilidad patrimonial del Estado legislador por la declaración de in- constitucionalidad de las leyes | 490 |
| 1. Estado de la cuestión | 490 |
| 2. El caso del gravamen complementario de la tasa fiscal del juego..... | 490 |
| 2.1. Antecedentes de hecho | 490 |
| 2.2. Fundamento de la responsabilidad patrimonial del Estado legislador por la declaración de inconstitucionalidad de las leyes | 492 |
| 2.3. Los efectos de las sentencias del Tribunal Constitucional y su incidencia en la responsabilidad patrimonial del Estado legislador..... | 492 |
| 2.4. La eficacia de la cosa juzgada material y su incidencia en la responsabili- dad patrimonial del Estado legislador | 493 |
| 2.5. Sobre la intrascendencia de haber efectuado reclamaciones previas ante la Administración y los tribunales de justicia | 494 |
| 2.6. Compatibilidad entre el principio de seguridad jurídica y la responsabili- dad patrimonial del Estado legislador | 494 |
| 3. El caso del recargo del 50% del art. 61.2, Ley General Tributaria | 495 |
| 3.1. Introducción..... | 495 |
| 3.2. Antecedentes de hecho | 495 |
| 3.3. Solución adoptada en las reclamaciones..... | 496 |
| 4. Mecanismos y requisitos para reclamar lo ingresado a resultas de una ley de- clarada inconstitucional | 496 |
| 4.1. Mecanismos de reclamación..... | 496 |
| 4.2. Administración Pública responsable..... | 497 |
| 4.3. Plazo para formular la reclamación..... | 497 |
| 4.3.1. Reclamación de responsabilidad patrimonial | 497 |
| 4.3.2. Revisión de oficio de actos nulos..... | 497 |
| 4.4. Órgano administrativo competente para resolver la reclamación..... | 498 |
| 4.5. Procedimiento administrativo aplicable a la reclamación..... | 498 |
| 4.6. Importe de la reclamación | 498 |
| III. La responsabilidad patrimonial del Estado legislador en el caso de leyes constitu- cionales y no expropiatorias | 499 |
| 1. Estado de la cuestión | 499 |
| 1.1. Introducción..... | 499 |
| 1.2. Planteamiento general del Tribunal Supremo..... | 499 |
| 2. La responsabilidad por hecho de las leyes en la doctrina del Consejo de Estado francés..... | 500 |
| 2.1. Introducción..... | 500 |
| 2.2. Planteamiento de la cuestión | 501 |
| 2.3. Evolución de la doctrina del Consejo de Estado francés..... | 502 |

| | |
|---|-----|
| 2.4. El caso “La Fleurette” | 503 |
| 2.5. Condiciones exigidas para la procedencia de la indemnización..... | 504 |
| 2.5.1. Condiciones relativas a la voluntad del legislador | 504 |
| 2.5.2. Condiciones referentes a las características del daño | 505 |
| 2.6. Recapitulación | 505 |
| 3. El caso de la eliminación de los cupos de pesca exentos de derechos arancelarios | 506 |
| 3.1. Antecedentes de hecho | 506 |
| 3.2. Planteamiento del Tribunal Supremo | 506 |
| 4. El caso del impuesto especial sobre combustibles derivados del petróleo..... | 507 |
| 4.1. Antecedentes de hecho | 507 |
| 4.2. Planteamiento del Tribunal Supremo | 507 |
| 5. Mecanismos y requisitos para reclamar por los daños y perjuicios sufridos a re- | |
| sultas de una ley constitucional y no expropiatoria | 508 |
| 5.1. Introducción..... | 508 |
| 5.2. Requisitos materiales de la responsabilidad patrimonial de las Adminis- | |
| traciones Públicas | 508 |
| 5.2.1. La lesión resarcible..... | 509 |
| 5.2.2. La imputación del daño..... | 509 |
| 5.2.3. La relación de causalidad | 510 |
| 5.2.4. Importe de la indemnización | 510 |
| 5.3. Requisitos formales de la responsabilidad patrimonial de las Administra- | |
| ciones Públicas | 511 |
| IV. Conclusiones..... | 512 |

LA NULIDAD DE LOS REGLAMENTOS TRIBUTARIOS LOCALES COMO CAUSA DE RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL

por JOAN PAGÈS I GALTÉS

| | |
|--|-----|
| I. Planteamiento | 515 |
| II. El Estado legislador y la ordenanza fiscal | 515 |
| 1. Ley formal y ley material | 515 |
| 2. La ordenanza fiscal como ley material | 517 |
| 3. La ordenanza fiscal y el principio de reserva de ley..... | 517 |
| 4. Sujeto titular de la potestad reglamentaria local | 521 |
| 5. Ejercicio de la potestad reglamentaria local: no ejercicio y ejercicio con resul- | |
| tado de nulidad | 521 |
| 5.1. Inactividad reglamentaria..... | 521 |
| 5.2. Actividad reglamentaria: nulidad | 521 |
| 5.2.1. Nulidad provocada por la propia ordenanza | 522 |
| 5.2.2. Nulidad provocada por la ley de cobertura | 523 |
| 6. Requisitos de la responsabilidad patrimonial..... | 523 |
| III. Responsabilidad patrimonial por nulidad de la ordenanza fiscal provocada por la | |
| propia ordenanza | 524 |
| 1. Efectos de la sentencia por la que se declara la nulidad de la ordenanza fiscal | 524 |
| 2. Responsabilidad patrimonial <i>versus</i> revisión de actos..... | 529 |
| 3. Nacimiento de la responsabilidad patrimonial..... | 530 |

| | |
|--|-----|
| 3.1. Lesión patrimonial | 530 |
| 3.2. Antijuridicidad | 531 |
| 3.3. Imputabilidad. Relación de causalidad..... | 531 |
| 4. Procedimiento general para hacer efectiva la responsabilidad..... | 532 |
| 4.1. Órganos competentes | 532 |
| 4.2. Inicio | 533 |
| 4.3. Actos de instrucción | 535 |
| 4.4. Finalización del procedimiento..... | 536 |
| 5. Procedimiento abreviado para hacer efectiva la responsabilidad | 537 |
| 5.1. Requisitos..... | 537 |
| 5.2. Tramitación | 537 |
| IV. Responsabilidad patrimonial por nulidad de la ordenanza fiscal provocada por la ley de cobertura | 538 |
| 1. Cuestiones materiales..... | 538 |
| 2. Cuestiones formales | 540 |
| V. Responsabilidad patrimonial por inactividad reglamentaria de la Administración | 542 |
| 1. Cuestiones materiales..... | 542 |
| 2. Cuestiones formales | 544 |
| VI. Conclusiones..... | 545 |
| VII. Bibliografía..... | 546 |

MÉXICO

LA CONFORMACIÓN DE TRIBUTOS MEDIOAMBIENTALES Y DE TURISMO SUSTENTABLE COMO UNA FORMA DE RESPONSABILIDAD DEL ESTADO FRENTE AL CIUDADANO

por CÉSAR AUGUSTO DOMÍNGUEZ CRESPO

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 549 |
| II. Responsabilidad frente a los fines del Estado, en particular el fin de un “medio ambiente adecuado” | 549 |
| 1. El “derecho a un medio ambiente adecuado” en México | 550 |
| 2. Ensayo del campo de acción de los tributos medioambientales frente a la responsabilidad estatal de protección al medio ambiente..... | 551 |
| III. Responsabilidad frente a los principios de justicia tributaria y de la tributación medioambiental | 554 |
| 1. El principio de capacidad económica ante el intento de gravar actividades contaminantes..... | 554 |
| 2. El llamado principio de “quien contamina paga” | 558 |
| 3. Responsabilidad del legislador al reconocer los límites jurídicos en la elección de medida idónea para conformar tributos medioambientales y de turismo sustentable en el ámbito local..... | 559 |
| 3.1. Límites constitucionales | 559 |
| 3.2. Límites legales | 561 |
| IV. Conclusiones..... | 562 |

URUGUAY

ALGUNOS ASPECTOS DE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO EN MATERIA TRIBUTARIA EN ESPECIAL, SU REGULACIÓN JURÍDICA Y SU FUNDAMENTO

por ADDY MAZZ

| | |
|--|-----|
| I. El Estado de derecho y la responsabilidad del Estado | 563 |
| II. Consagración constitucional de la responsabilidad del Estado | 563 |
| III. Actuación del Estado como sujeto de la actividad financiera y tributaria | 565 |
| IV. Los órganos del Estado sujetos a responsabilidad..... | 567 |
| V. Caracteres de la responsabilidad del Estado consagrada por el art. 24 de la Constitución | 567 |
| 1. La responsabilidad es directa | 567 |
| 2. La responsabilidad es extracontractual..... | 568 |
| 2.1. Tipos de responsabilidad: contractual y extracontractual. Concepto | 568 |
| 2.2. Caracterización de la responsabilidad consagrada en el art. 24 de la Constitución. Responsabilidad extracontractual | 568 |
| 3. Ámbito de aplicación de dicha responsabilidad | 568 |
| 4. No es una responsabilidad tasada..... | 569 |
| VI. Normativa aplicable a la responsabilidad del Estado..... | 569 |
| 1. Derecho civil o derecho público. Planteo | 569 |
| 2. Aplicación de las normas de derecho civil..... | 570 |
| 3. Aplicación de las normas de derecho público..... | 570 |
| VII. Naturaleza jurídica de la responsabilidad del Estado: subjetiva u objetiva | 571 |
| 1. La responsabilidad subjetiva | 571 |
| 2. La responsabilidad objetiva. Los criterios de imputación de responsabilidad: el daño | 572 |
| 2.1. Concepto..... | 572 |
| 2.2. El resarcimiento del daño | 573 |
| 3. El fundamento de la responsabilidad en el derecho público..... | 573 |
| 4. La interpretación del art. 24 de la Constitución Uruguaya | 574 |
| 4.1. La responsabilidad es subjetiva | 574 |
| 4.2. La responsabilidad es objetiva..... | 575 |
| 5. La jurisprudencia en el Uruguay | 575 |
| VIII. Responsabilidad por acto lícito..... | 576 |
| 1. Doctrina..... | 576 |
| 2. Jurisprudencia..... | 576 |
| IX. Ámbito de actividad del Estado sujeta a la responsabilidad consagrada en el art. 24 de la Constitución | 578 |
| 1. Las normas constitucionales | 578 |
| 2. La función legislativa | 578 |
| 2.1. Doctrina | 578 |
| 2.2. Jurisprudencia sobre responsabilidad por actuación legislativa | 579 |
| 2.3. Responsabilidad del Estado en función legislativa de creación de tributos | 580 |
| 3. Responsabilidad del Estado actuando en función administrativa tributaria ... | 581 |
| 4. Responsabilidad del Estado por acto jurisdiccional | 582 |

X. Conclusiones..... 583

VENEZUELA

**LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO LEGISLADOR EN MATERIA TRIBUTARIA.
UNA APROXIMACIÓN A SU TRATAMIENTO EN EL ORDENAMIENTO JURÍDICO
VENEZOLANO**

por ROBERTA NÚÑEZ DÍAZ

I. Requisitos de procedencia para la declaratoria de la responsabilidad del Estado legislador 589

II. Algunos supuestos de responsabilidad del Estado legislador en materia tributaria 591

 1. Leyes tributarias inconstitucionales 591

 2. Omisiones legislativas (absolutas o relativas) declaradas inconstitucionales... 592

III. Funcionamiento de la responsabilidad del Estado legislador en materia tributaria en el ordenamiento jurídico venezolano..... 593

IV. Conclusiones y recomendaciones 597

V. Bibliografía 598

**LA RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL DE LA ADMINISTRACIÓN TRIBUTARIA
DERIVADA DE LA APLICACIÓN DE SANCIONES ADMINISTRATIVAS**

por LUIS FRAGA PITTALUGA

I. El fundamento de la responsabilidad patrimonial de la Administración tributaria 601

II. Presupuestos necesarios para que opere la responsabilidad patrimonial de la Administración tributaria 610

 1. Imputabilidad 611

 2. Daño 612

 2.1. Lesión real y efectiva 613

 2.2. Lesión personal y directa..... 614

 2.3. Lesión antijurídica..... 615

 3. Relación de causalidad..... 616

III. Causas de las que deriva la responsabilidad patrimonial de la Administración tributaria 618

IV. La responsabilidad patrimonial de la Administración tributaria por la aplicación de sanciones administrativas 619

**PROBLEMAS LIMÍTROFES ENTRE LA RESPONSABILIDAD OBJETIVA Y LA
RESPONSABILIDAD POR CULPA. ANÁLISIS DE LA JURISPRUDENCIA VENEZOLANA**

por WILMER ROSALES DÍAZ

I. Introducción 625

| | |
|---|-----|
| II. Evolución hacia la responsabilidad objetiva y su diferencia esencial con la responsabilidad por culpa | 626 |
| III. Postulados en la jurisprudencia venezolana | 633 |
| 1. Sentencia de la sala Político-Administrativa del Tribunal Supremo de Justicia (15/6/2000) | 633 |
| 2. Sentencia de la sala Político-Administrativa del Tribunal Supremo de Justicia (19/10/2001) | 636 |
| 3. Sentencia de la sala Constitucional del Tribunal Supremo de Justicia (24/2/2006) | 639 |
| 4. Sentencia de la sala Constitucional del Tribunal Supremo de Justicia (17/10/2008) | 642 |
| IV. Análisis de la tendencia jurisprudencial venezolana | 644 |
| V. Efectos de la confusión en la responsabilidad patrimonial tributaria del Estado. | 644 |
| VI. Conclusiones | 648 |
| VII. Bibliografía y jurisprudencia | 650 |