COLECCIÓN: DERECHO TRIBUTARIO MODERNO

Magaly Guevara Chávez

ARBITRAJE TRIBUTARIO EN EL PERÚ

Prólogo:
Daniel Yacolca Estares

2.ª edición

LÍBER LEGALIS
JURISTA EDITORES
AIDET
ACADEMIA INTERNACIONAL DE DERECHO TRIBUTARIO

COLECCIÓN: DERECHO TRIBUTARIO MODERNO

Magaly Guevara Chávez

ARBITRAJE TRIBUTARIO EN EL PERÚ

Prólogo:
Daniel Yacolca Estares

2.ª edición

LIBER

JURISTA EDITORES

AIDET
ACADEMIA INTERNACIONAL DE DERECHO TRIBUTARIO

ARBITRAJE TRIBUTARIO EN EL PERÚ

Colección: Derecho Tributario Moderno

DANIEL IRWIN YACOLCA ESTARES (*Director*)

Segunda edición, setiembre 2023

© 2023: Magaly Guevara Chávez
© 2023: Estudio Daniel Yacolca S.A.C.
para su sello editorial Líber Legalis
Av. Alfredo Benavides 2975 Of. 810, Miraflores, Lima-Perú
Teléf.: 952 177 366
e-mail: estudiodanielyacolca@gmail.com
© 2023: Academia Internacional de Derecho Tributario

Diseño y diagramación
Carlos García
Janett Ruiz Rebaza

Tiraje: 1000 ejemplares

Hecho el depósito legal en la
Biblioteca Nacional del Perú N.º 2023-06140

ISBN: 978-612-5019-58-5

Impreso por:
JURISTA EDITORES EIRL
Petit Thouars Nº 1207 - Lima - Perú

TODOS LOS DERECHOS RESERVADOS QUEDA PROHIBIDA LA REPRODUCCIÓN TOTAL O PARCIAL DE ESTA OBRA, BAJO NINGUNA FORMA O MEDIO, ELECTRÓNICO O IMPRESO, INCLUYENDO FOTOCOPIADO, GRABADO O ALMACENADO EN ALGÚN SISTEMA INFORMÁTICO, SIN EL CONSENTIMIENTO POR ESCRITO DE LOS TITULARES DEL COPYRIGHT.

ÍNDICE

Lista de tablas 15
Lista de figuras 17
Resumen ejecutivo 19
Prólogo 21
Introducción 23

Capítulo I
JUSTICIA ADMINISTRATIVA Y NUEVOS PARADIGMAS

1.1. Transformaciones de la justicia administrativa en el siglo XXI 27
1.1.1. Justicia administrativa tradicional 29
1.1.2. La justicia administrativa y la proclamación como un verdadero derecho fundamental derecho a la tutela judicial efectiva de cualquier derecho material del que pudiese disponer el ciudadano 32
1.1.3. Cambio de paradigma hacia una jurisdicción de un verdadero derecho subjetivo 33

1.1.4. Obligación del juez de tutelar en su plenitud el espacio de libertad del ciudadano contemporáneo frente a una actuación y la plena jurisdicción como nuevo paradigma y como verdadero derecho fundamental 34

1.1.5. El juez contencioso administrativo y la plena jurisdicción como nuevo paradigma y como verdadero derecho fundamental 35

1.1.6 Nuevos paradigmas sobre mecanismos alternativos de resolución de conflictos como el arbitraje en el proceso tributario 38

1.2 Justicia arbitral y poder tributario 45

1.3 Arbitraje nacional para reducir la carga procesal 49

1.3.1 El arbitraje nacional como forma de resolución de conflictos..... 51

1.3.2 Formas de arbitraje nacional 56

A) Arbitraje institucional..... 56

B) Arbitraje Ad-hoc 58

C) Arbitraje de derecho o equidad..... 59

1.4. El arbitraje administrativo en Contrataciones con el Estado..... 60

1.5. Recursos contra el laudo arbitral 61

Capítulo II
EL PROCESO TRIBUTARIO EN LA VÍA ADMINISTRATIVA Y JUDICIAL Y EL PODER TRIBUTARIO

2.1. La vía administrativa mediante el proceso contencioso tributario 65

2.2. Los órganos de resolución de conflictos 68

A) La administración tributaria: SUNAT, Gobiernos locales, regionales y otros entes..... 68

B) Tribunal Fiscal como ente colegiado que agota la vía administrativa…… 69

2.3 El proceso contencioso administrativo como vía judicial… 70

2.4 Principios procesales aplicables: tutela jurisdiccional efectiva y debido proceso en el ámbito del derecho procesal tributario 72

2.4.1 Tutela jurisdiccional efectiva 72

2.4.2 El debido proceso y el plazo razonable..... 74

2.5 El poder tributario y sus límites..... 78

2.5.1 La no contravención del Poder Tributario con la incorporación del arbitraje nacional facultativo..... 80

2.5.2 Principios constitucionales tributarios..... 81

A) Análisis de los principios de legalidad y reserva de ley..... 81

B) Seguridad jurídica 83

2.5.3 La indisponibilidad de la obligación tributaria y los conflictos ante la posibilidad de legislar el arbitraje nacional..... 85

2.5.4 Sujetos de la obligación tributaria 89

A) Acreedor tributario 89

B) Deudor tributario..... 90

2.6 Resumen..... 91

Capítulo III
LA CARGA PROCESAL Y LA POSIBILIDAD DE APLICAR EL ARBITRAJE TRIBUTARIO

3.1 Necesidad de aplicar mecanismos alternativos de resolución de conflictos en el proceso tributario peruano 93

3.2 Carga procesal en materia tributaria 95

A) Carga procesal en el Tribunal Fiscal 96

B) Carga procesal de los juzgados contenciosos tributarios de Lima 102

C) Carga procesal en el Tribunal Constitucional 104

D) Información sobre resolución de conflictos en la vía administrativa y judicial 105

3.3 Posibilidad de la aplicación del arbitraje nacional facultativo en materia tributaria 108

3.3.1 Instancia en la cual se propone aplicar el arbitraje en materia tributaria una vez agotada la vía administrativa de modo opcional al proceso contencioso administrativo 113

3.3.2 Principio de celeridad del arbitraje nacional facultativo en materia tributaria 115

3.3.3 Ventajas y desventajas del arbitraje nacional en materia tributaria 116

A) Ventajas del arbitraje nacional en general .. 116

B) Ventajas del arbitraje institucional 119

C) Desventajas del arbitraje nacional 122

Capítulo IV
LEGISLACIÓN COMPARADA SOBRE ARBITRAJE TRIBUTARIO

4.1 Países que tienen legislación sobre arbitraje tributario .. 126

A) Panamá 126

B) Venezuela 128

C) Francia 130

D) Portugal 132

E) Estados Unidos 133

F) Sudáfrica 134

G) Cuadro resumen 135

4.2 Países miembros de la Alianza del Pacífico que utilizan mecanismos alternativos de resolución de conflictos donde no incluye el arbitraje tributario..... 136

A) Colombia 137

B) México 139

C) Chile 140

D) Cuadro resumen 141

Capítulo V
LITIGIOSIDAD Y PROCESO ARBITRAL

5.1 Litigiosidad y congestionamiento en el Poder Judicial de casos tributarios 143

5.2 Indisponibilidad de la obligación tributaria y su sometimiento al arbitraje tributario..... 144

5.3 La doble instancia en el proceso tributario 145

5.4 Arbitraje tributario institucional como la forma más idónea para resolver controversias en el proceso tributario en la legislación comparada 146

CONCLUSIONES 151

PROPUESTA DE CAMBIO LEGISLATIVO 153

BIBLIOGRAFÍA 157

ANEXO 1: Legislación comparada sobre mecanismos alternativos de resolución de conflictos 169

- Portugal 171
- Panamá 193
- Venezuela 211
- México 215
- Brasil 219
- España 221
- Ecuador 231
- Francia 241

ANEXO 2: Resoluciones del Instituto Latinoamericano de Derecho Tributario sobre arbitraje y otras medidas de resolución de conflictos 271

1. XXIX Jornadas Latinoamericanas de Derecho Tributario 2016 273
2. XXII Jornadas Latinoamericanas de Derecho Tributario 2004 277

ANEXO 3: Acta de Reunión de Sala Plena N° 2002-13. Determinar si existe obligación del Tribunal Fiscal de acatar los laudos arbitrales que resuelven conflictos entre el Estado y los inversionistas que han suscrito convenios de estabilidad jurídica 281