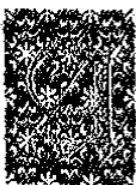
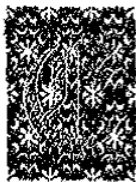


LA DEFENSA JURÍDICA DE UN DERECHO HISTÓRICO PARADIGMÁTICO: EL CONCIERTO ECONÓMICO VASCO

GONZALO MARTÍNEZ ETXEBERRIA



ACTA DE APROBACION
DEL
CONCIERTO
ECONÓMICO
CON EL
PAIS VASCO



USKAI ONDASUA
ITUN
ETXAR
ONARRIENAREN
AGIRIA

Madrid
29 de Diciembre de 1980

El Junta de Concerto Económico entre el Estado y el País Vasco
para su ulterior tramitación.
En punto de que tratar, se levantó la sesión, firmando la presente
de la Comisión Organizada, conmigo, el Secretario, que hoy fe.

Hacienda,
Excmo. Sr. Consejero de Economía y Hacienda,
Ministro de Administración
Almo. Sr. Vico-Consejero de Administración Tributaria,
Director General de Tributos,
Almo. Sr. Diputado a las Cortes Generales por la Provincia de Vizcaya,
Almo. Sr. Diputado General de la Diputación Foral de Vizcaya,
Almo. Sr. Vico-Consejero de Administración Local,
Almo. Sr. Senador por la Provincia de Vizcaya,
Sr. Director General de Coordinación con las Haciendas Forales,
Almo. Sr. Inspector General del Minis-terio de Hacienda,
Almo. Sr. Subdirector General de Tributos Excmos. Secretarios de Actas,

INDICE

	Pág.
Abreviaturas	11
Presentación	13
Prólogo.....	15
Nota del autor	19
Introducción.....	21
I. LOS DERECHOS HISTÓRICOS VASCOS	27
1. Antecedentes	29
1.1. El sistema foral tradicional	30
1.2. La construcción de la teoría de los derechos históricos	38
2. Concepto.....	45
3. La naturaleza jurídica de los derechos históricos “amparados y respetados” por la Disposición Adicional primera de la Constitución Española de 1978.....	50
3.1. Las teorías “pactistas”	58
3.2. Las teorías “desmitificadoras” de la realidad de los derechos Históricos	61
3.3. La teoría de la “garantía institucional” y la jurisprudencia del Tribunal Constitucional	62
3.3.1. Primera etapa (1980 – 1987)	66
3.3.2. Segunda etapa (1987 – 1989).....	67
3.3.3. Tercera etapa (1989 – hasta nuestros días)	69
3.4. Otras teorías	75
3.5. Una visión personal acerca de la naturaleza jurídica de los derechos históricos vascos.....	77
4. La titularidad de los derechos históricos vascos	78
5. La actualización de los derechos históricos vascos	83
5.1. En el marco de la Constitución Española de 1978	83
5.2. En el marco del Estatuto de Autonomía de Gernika de 1979	85
5.3. La Disposición Adicional única del Estatuto de Autonomía de Gernika de 1979 como potencial elemento actualizador de los derechos históricos vascos.....	86

II. EL CONCIERTO ECONÓMICO COMO DERECHO HISTÓRICO VASCO	89
1. Concepto	91
2. Evolución histórica	96
2.1. Los antecedentes históricos remotos: un sistema fiscal propio en los Territorios Históricos de Araba – Álava, Bizkaia y Gipuzkoa durante la época foral	96
2.1.1. Araba – Álava	98
2.1.2. Bizkaia	99
2.1.3. Gipuzkoa	101
2.2. Los antecedentes históricos próximos en las Provincias Vascongadas: desde el Abrazo de Bergara hasta la aprobación del Concierto Económico de 1878	102
2.3. Desde el primer Concierto Económico hasta la Constitución Española de 1978	105
2.3.1. El primer Concierto Económico (1878 – 1887)	106
2.3.2. La renovación del Concierto Económico de 1887	108
2.3.3. La renovación del Concierto Económico de 1894	113
2.3.4. La renovación del Concierto Económico de 1906	114
2.3.5. La renovación del Concierto Económico de 1925	119
2.3.6. El Concierto Económico durante la II República	123
2.3.7. La pervivencia del régimen concertado en Araba-Álava y Navarra durante el franquismo	126
2.4. El Concierto Económico desde la aprobación de la Constitución Española de 1978 y el Estatuto Vasco de 1979 hasta hoy	128
3. Regulación actual y funcionamiento del Concierto Económico Vasco	135
3.1. Su ámbito tributario	135
3.2. Su ámbito financiero	139
3.3. Los órganos previstos en el Concierto Económico	142
III. LA DEFENSA DEL CONCIERTO ECONÓMICO VASCO EN EL ÁMBITO MATERIAL: UN EJEMPLO, LA POLÉMICA DEL IMPUESTO DE SOCIEDADES Y DE LAS AYUDAS DE ESTADO	145
1. Introducción.....	147
2. La sentencia de 9 de diciembre de 2004 y la aplicación de la misma por parte del Tribunal Superior de Justicia del País Vasco: un momento crítico para la supervivencia del Concierto Económico Vasco ..	148
2.1. Análisis de la sentencia de 9 de diciembre de 2004	149
2.2. Aplicación de la sentencia de 9 de diciembre por parte del Tribunal Superior de Justicia del País Vasco	156
3. La doctrina del TJUE (antiguo TJCE) respecto a las ayudas de Estado a partir del caso Azores y su relación con la compatibilidad del sistema de Concierto Económico Vasco con el Derecho de la Unión Europea	159
3.1. El “caso Azores”	160
3.2. El “caso vasco”	168
3.2.1. La cuestión prejudicial	169

3.2.1.1. Los precedentes: Las “vacaciones fiscales vascas” y las Conclusiones del Abogado General Saggio	169
3.2.1.2. La cuestión planteada por el Tribunal Superior de Justicia del País Vasco ante las dudas generadas en la aplicación de la sentencia de 9 de diciembre de 2004 tras la sentencia del “caso Azores”	172
3.2.2. Las Conclusiones generales de la Abogado General Kokott	173
3.2.3. La sentencia del Tribunal de 11 de septiembre de 2008 ...	175
3.3. El “caso Gibraltar”	178
4. La aplicación interna de la sentencia del Tribunal de Justicia Europeo de 11 de septiembre de 2008 y sus consecuencias	184
IV. LA DEFENSA DEL CONCIERTO ECONÓMICO VASCO EN EL ÁMBITO PROCESAL: LA IMPUGNACIÓN DE LAS NORMAS FORALES FISCALES VASCAS Y LOS CONFLICTOS EN DEFENSA DE LA AUTONOMÍA FORAL	193
1. La capacidad normativa exclusiva de los Territorios Históricos Vascos en materia fiscal y tributaria: Las Normas Forales fiscales vascas y su particular naturaleza jurídica	195
1.1. Introducción general a las fuentes del Derecho dentro del ordenamiento jurídico español	195
1.2. Las normas con rango de ley en el ordenamiento jurídico español	196
1.3. Las normas reglamentarias en el ordenamiento jurídico español	200
1.4. Un “ <i>tertium genus</i> ”: Las Normas Forales vascas, con especial referencia a las Normas Forales fiscales vascas	204
2. La defensa jurídica del Concerto Económico en el ámbito interno de la CAPV: la Comisión Arbitral y las cuestiones de competencia ..	211
3. La impugnación de las Normas Forales fiscales vascas en el ámbito de los tribunales ordinarios de la jurisdicción contencioso-administrativa y el control de legalidad	215
4. La impugnación de las Normas Forales fiscales vascas en el ámbito del Tribunal Constitucional.....	225
4.1. El problema del control de constitucionalidad de las Normas Forales fiscales vascas y las posibles soluciones al mismo:	225
4.1.1. La propuesta de las Juntas Generales de Bizkaia: el “blindaje” de las Normas Forales fiscales vascas (la primera posible solución)	227
4.1.2. La propuesta de las Juntas Generales de Álava - Araba: El “blindaje” de las Normas Forales reguladoras del “núcleo intangible de la foralidad” y no sólo de las Normas Forales fiscales (segunda posible solución)	230
4.1.3. La modificación de la Ley de Territorios Históricos (tercera posible solución)	230
4.1.4. La modificación del Estatuto de Gernika y de la LTH (la cuarta solución posible)	232

4.2. La solución finalmente adoptada:	233
4.2.1. Su tramitación parlamentaria	233
4.2.2. El debate doctrinal	250
4.2.3. Una aproximación personal al debate	260
5. Los conflictos en defensa de la autonomía foral, como instrumento de defensa del Concierto Económico Vasco	264
5.1. El precedente de los conflictos en defensa de la autonomía local	265
5.2. La especificidad vasca: los conflictos en defensa de la autonomía foral	275
CONCLUSIONES	285
BIBLIOGRAFÍA	305
APÉNDICE NORMATIVO	329
1. Normativa histórica (en orden cronológico)	331
2. Normativa posterior a la aprobación de la Constitución Española de 1978 (en orden cronológico)	335
APÉNDICE DE JURISPRUDENCIA CITADA	341
1. Tribunales de Justicia de la Unión Europea	343
1.1. Sentencias del Tribunal de Justicia de la CE (actualmente TJUE).	343
1.2. Sentencias del tribunal de Primera Instancia (actualmente TG)	343
1.3. Conclusiones de los Abogados Generales	343
2. Tribunal Constitucional.....	344
2.1. Sentencias	344
2.2. Autos	345
3. Tribunal Supremo	346
3.1. Sentencias	346
3.2. Autos.....	347
4. Tribunales Superiores de Justicia	347
4.1. Sentencias	347
4.2. Autos.....	348
5. Comisión Arbitral (Resoluciones y Decisiones)	348