

RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS ADMINISTRADORES EN EL ÁMBITO DE LA EMPRESA, POR DELITOS FISCALES

**ESPECIAL REFERENCIA A
LOS GRADUADOS SOCIALES
COMO COLABORADORES SOCIALES**

CUESTIONES A ANALIZAR

- 1.- ACLARACIONES PREVIAS
- 2.- RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS ADMINISTRADORES EN EL ÁMBITO DE LA EMPRESA, POR DELITO FISCAL
- 3.- ESPECIAL REFERENCIA A LOS GRADUADOS SOCIALES COMO COLABORADORES SOCIALES

1.- ACLARACIONES PREVIAS

- **1.1.- Incumplimientos tributarios**
 - Delimitación
 - Consecuencias
- **1.2.- Delito fiscal**
 - Normativa aplicable
 - Principales características
- **1.3.- Responsabilidad administradores**
 - Tipos de responsabilidad
 - Administradores que pueden asumirla
- **1.4.- Responsabilidad penal**
 - Normativa aplicable
 - Delimitación de responsables penales

1.1.- INCUMPLIMIENTOS TRIBUTARIOS: DELIMITACIÓN Y CONSECUENCIAS

DELIMITACIÓN DE LOS INCUMPLIMIENTOS Tº

- **Por el tipo de incumplimiento**
 - **Con perjuicio económico**
 - Constitutivos de infracción / delito
 - **Formales**
 - Constitutivos de infracción / delito (excepcionalmente)
- **Por el sujeto que incumple - OT**
 - **Persona física**
 - **Persona jurídica**
 - **Otras entidades**

CONSECUENCIAS DE LOS INCUMPLIMIENTOS Tº

ÁMBITO TRIBUTARIO		ÁMBITO PENAL	
QUÉ SE EXIGE	A QUIÉN SE EXIGE	QUÉ SE EXIGE	A QUIÉN SE EXIGE
Deuda tª (cuota + ID)	<i>(Regla general)</i> • OT	Responsabilidad civil /Deuda tª	Responsable penal o Responsable civil
	<i>(Excepción)</i> • Sucesor • Responsable		
Sanciones	<i>(Regla general)</i> • OT	Penas	Responsable penal
	<i>(Excepción)</i> • Sucesor • Responsable		

1.2.- EL DELITO FISCAL

REGULACIÓN

- **Título XIV del Libro II del CP (“Delitos contra la Hacienda Pública y la Seguridad Social”)**
 - **305 y 305 bis Defraudación a Haciendas Españolas y Hacienda de la UE - “DELITO FISCAL”**
 - 306 Defraudación a presupuestos de la UE
 - **307 a 307 ter Delitos contra la SS**
 - 308 Defraudación en presupuestos y ayudas “españolas”
 - 308 bis Suspensión de la ejecución – reglas especiales
 - **310 Incumplimientos en contabilidad y libros registros fiscales**

TIPIFICACIÓN DEL DELITO FISCAL

- **3 requisitos para consumación**
 - **1.1.- Elemento objetivo del tipo**
 - Defraudar a la Hacienda Pública – con ocultación
 - **1.2.- Elemento subjetivo**
 - Con dolo
 - **1.3.- Elemento cuantitativo**
 - Por importe > 120.000 €
- **1 requisito adicional a tener en cuenta**
 - **1.4.- ¿Ha existido regularización? - LO 7/2012**
 - La regularización pone fin a la lesión provisional del delito previamente consumado

PENAS A IMPONER EN EL DELITO FISCAL

ENUMERACIÓN	TIPO BÁSICO	TIPO AGRAVADO
PENAS A PERSONAS FÍSICAS		
PRISIÓN	1 a 5 años	2 a 6 años
MULTA	100% a 600%	200% a 600%
PRIVATIVAS DE OTROS DERECHOS	3 a 6 años	4 a 8 años
PENAS A PERSONAS JURÍDICAS		
MULTA	100% a 200%	200% a 400%
PRIVATIVAS DE OTROS DERECHOS	<ul style="list-style-type: none"> • Pérdida de posibilidad de obtener subvenciones / incentivos fiscales o de la SS : 3 a 6 años • Posibilidad de imponer otras penas <ul style="list-style-type: none"> • disolución • suspensión • clausura • intervención judicial..... 	

1.3.- RESPONSABILIDAD DE LOS ADMINISTRADORES

TIPOS DE RESPONSABILIDAD

– **Mercantil**

– **Tributaria**

- Solidaria
- Subsidiaria

– **Laboral y ante Seguridad Social**

– **Penal**

ADMINISTRADORES QUE PUEDEN ASUMIR RESPONSABILIDAD

- **De derecho**

- **De hecho**

- **Inicialmente:**

- Construcción jurisprudencial: concepto y responsabilidad

- **Actualmente: regulación legal**

- Inclusión: de derecho y de hecho
 - Concepto legal: 236.3 LSC
 - Criterios jurisprudenciales
 - STS 8.4.2016 – recurso de casación 2535/2013
 - STS 86/2017, de 16.2.2016

– 236.3 LSC

- *“La responsabilidad de los administradores se extiende igualmente a los administradores de hecho.*
- *A tal fin, **tendrá la consideración de administrador de hecho***
 - *tanto la persona que en la realidad del tráfico desempeñe*
 - » *sin título,*
 - » *con un título nulo o extinguido, o*
 - » *con otro título,*
 - las funciones propias de administrador,*
 - *como, en su caso, aquella bajo cuyas instrucciones actúen los administradores de la sociedad.”*

1.4.- RESPONSABILIDAD PENAL

NORMATIVA APLICABLE

– Código Penal

- Aprobado por **LO 10/1995**
- Últimas reformas
 - LO 5/2010
 - LO 7/2012
 - **LO 1/2015** y LO 2/2015

– Estructura del Código Penal

- Título preliminar – Aplicación de la ley penal
- Libro I –
 - Disposiciones generales sobre delitos,
 - **Personas responsables – 27 a 31 quinquies**
 - Consecuencias de la infracción penal
- Libro II – Delitos y sus penas

DELIMITACIÓN DE RESPONSABLES PENALES

- 27: Quiénes son responsables criminalmente
 - Autores
 - Cómplices
- 28: Delimitación de autores
- 29: Delimitación de cómplices
- 31: Regla complementaria al artículo 28, para quien actúe, en un delito especial propio:
 - Como administrador h/d de pj, o
 - En nombre o representación legal o voluntaria de otro
- 31 bis a 31 quinquies: RP PJ

• **28 - Autores**

– Son autores

- Quienes realizan el hecho

- Por sí solos
- Conjuntamente
- Por medio de otro del que se sirven como instrumento

– Son considerados autores

- Los inductores

- Inducen directamente a otro a ejecutarlo

- Los cooperadores necesarios

- Cooperan a la ejecución con un acto, sin el cual, no se habría efectuado

• **29 - Cómplices**

- Cooperan a la ejecución del hecho, con actos anteriores o simultáneos, sin ser autores

- **31**

- **Se analiza en apartado 2**

- **31 bis a 31 quinquies CP - RPPJ**

- **Supuestos – 31 bis**

- 1.- Delitos cometidos en nombre o por cuenta de las PJ y en su beneficio directo o indirecto
 - por representantes legales
 - y por quienes:
 - están autorizados a tomar decisiones en nombre de PJ
 - u ostentan facultades de organización y control
 - 2.- Delitos cometidos en ejercicio de actividades sociales y por cuenta y en beneficio directo o indirecto de las PJ
 - por quienes estando sometidos a la autoridad de representantes y autorizados para decidir, organizar y controlar,
 - han podido realizar los hechos por haberse incumplido gravemente **por aquéllos (supuesto 1)** los deberes de supervisión, vigilancia y control

2.- RESPONSABILIDAD PENAL DE **LOS ADMINISTRADORES,** **POR DELITO FISCAL**

2.1.- REGULACIÓN

- **31**

- El que actúe

- **Como administrador de hecho o de derecho** de una persona jurídica, o
 - **En nombre o representación** legal o voluntaria de otro

- Responderá personalmente

- Aunque no concurren en él las condiciones, cualidades o relaciones que la correspondiente figura de delito requiera para poder ser sujeto activo del mismo,
 - Si tales circunstancias se dan en la entidad o persona en cuyo nombre o representación obre.

CUESTIONES A TENER EN CUENTA

- Características del delito fiscal, con incidencia en la responsabilidad
 - Delito en blanco
 - Delito especial propio
 - RG: Delito “no instantáneo”
- Características de la responsabilidad penal (presentes en delito fiscal)
 - Puede recaer en persona distinta del OT
 - Puede recaer en varias personas
 - No es objetiva
 - Sino por actos propios

- Características de la responsabilidad penal del administrador, en el delito fiscal
 - Se apoya en artículo 31 CP
 - Exige dolo
 - Se basa en “autoría social funcional”
 - Es autor quien domina la organización
 - Es compatible con la responsabilidad de la persona jurídica, en su caso
 - Obliga a diferenciar responsabilidad por:
 - Actos en provecho propio
 - Actos en provecho de sociedad a la que representa

3.- ESPECIAL REFERENCIA A **POSIBLE RESPONSABILIDAD DE** **GRADUADOS SOCIALES**

3.1.- FUNCIONES DE LOS GRADUADOS SOCIALES

- **Principales funciones**

- Asesoramiento y prestación de servicios en ámbito:

- Laboral
 - Seguridad social

- **Otras posibles funciones**

- Asesoramiento y prestación de servicios en otros ámbitos

- Mercantil
 - **Fiscal**

3.2.- POSIBLES SUPUESTOS DE RESPONSABILIDAD PENAL

- **Supuestos que podrían ser más frecuentes:**
 - Cooperador necesario
 - Cómplice

- **Supuestos que también podrían concurrir:**
 - Inductor
 - Autor – 28 + 31

¡MUCHAS GRACIAS!