

# **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
<b>Deuda tª (cuota + ID)</b>	<i>(Regla general)</i> • OT	<b>Responsabilidad civil /Deuda tª</b>	Responsable penal o Responsable civil
	<i>(Excepción)</i> • Sucesor • Responsable		
<b>Sanciones</b>	<i>(Regla general)</i> • OT	<b>Penas</b>	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**

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

# **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!**