

Insolvencias punibles y delitos contra el orden económico y financiero

QUIEBRA FRAUDULENTA Y CULPABLE. CONCURSO CIVIL FRAUDULENTO. COLUSIÓN.
RESPONSABILIDAD PENAL DEL SÍNDICO CONCURSAL. LAVADO DE ACTIVOS
DE ORIGEN DELICTIVO. BLANQUEO Y FRAUDE FISCAL. FINANCIACIÓN
DEL TERRORISMO. ABUSO DE INFORMACIÓN PRIVILEGIADA. AGIOTAJE FINANCIERO.
COHECHO FINANCIERO PRIVADO PASIVO. SANCIONES A LAS PERSONAS JURÍDICAS

AUTORES: ABOSO – DE LA MATA BARRANCO – DEMETRIO CRESPO – ERBETTA
FALCONE – FAVAROTTO – GARCÍA MORENO – GARCÍA RIVAS – GÓMEZ INIESTA
NIETO MARTÍN – PÉREZ MACHÍO – REBOLLO VARGAS – RIQUERT – SIMAZ – TAZZA



hammurabi

JOSE LUIS DEPALMA ♦ EDITOR



© Copyright by

editorial hammurabi s.r.l.

Talcahuano 481 - 4º piso

C1013AAI - Buenos Aires - Argentina

Tel.: (54-11) 4382-3586 — líneas rotativas —

E-mail: info@hammurabi.com.ar - www.hammurabi.com.ar

- twitter.com/hammurabi_srl
- facebook.com/libreriahammurabi
- youtube.com/libreriahammurabi

Producción integral



concept design

de **FERNANDO LUCAS DEPALMA**

Tel.: 4382-2080 (líneas rotativas)

Esta edición se terminó de imprimir

en el mes de febrero de 2017

en «**Docuprint S.A.**»

Tacuarí 123, Buenos Aires - Argentina

Hecho el depósito de ley 11.723

Derechos reservados

Prohibida su reproducción total o parcial

Impreso en Argentina / Printed in Argentina

ISBN: 978-950-741-806-8 (rústica)

MARCELO A. RIQUERT DIRECCIÓN

• **Insolvencias punibles y delitos contra el orden económico y financiero**

1ª edición, Buenos Aires, **Hammurabi**, 2017

536 ps., 23 x 16 cm.

ISBN: 978-950-741-806-8

1. Derecho Penal I. Título

CDD 345

• Fecha de catalogación: 26/12/2016

1103647

Índice general

PRESENTACIÓN DE LA OBRA	7
ABREVIATURAS	19

1.

La reforma de los delitos de insolvencia en España: un modelo a «no» seguir

NORBERTO J. DE LA MATA BARRANCO

§ 1. Introducción	23
§ 2. Las diferentes reformas de los delitos de insolvencia en el Código Penal español ..	24
§ 3. El concepto de insolvencia, la vinculación a la normativa mercantil y la autonomía penal	27
§ 4. Conductas incriminadas	30
§ 5. Consecuencias jurídicas	39
§ 6. Reflexión final	41
▪ Bibliografía consultada	42

2.

Las insolvencias punibles en el derecho argentino

DANIEL ERBETTA

§ 1. Introducción	43
§ 2. El carácter fragmentario y subsidiario de la intervención penal	45
§ 3. La insolvencia en el derecho penal y en derecho comercial	48
§ 4. Los delitos de insolvencia en la ley penal vigente	54
§ 5. Las relaciones entre la ley penal y las leyes comerciales	57
§ 6. Necesidad de la reforma penal	63
§ 7. El Anteproyecto de Ley de Reforma y Actualización Integral del Código Penal de la Nación (2006)	64
§ 8. El Anteproyecto de Ley de Reforma, Actualización e Integración del Código Penal de la Nación (2014)	72
§ 9. Reflexiones finales	77
▪ Bibliografía consultada	82

3.**Las insolvencias punibles
en los procesos concursales**

RICARDO S. FAVAROTTO

§ 1. Cuestiones preliminares	85
§ 2. El delito de quiebra fraudulenta	94
a) El texto legal: antecedentes, modificaciones y proyectos de reformas	94
b) El carácter de comerciante y la declaración de quiebra como especiales condiciones de autoría	97
c) La derogación del sistema dualista de calificación de conducta	100
d) Autoría y participación. El sujeto pasivo del delito	102
e) Tipicidad objetiva: las conductas punibles y el principio de unidad	102
1. La simulación o suposición de deudas, enajenaciones, gastos o pérdidas	105
2. El injustificado egreso o a la inexistencia de bienes que el fallido debiera, así como la sustracción u ocultación de alguna cosa que perteneciere a la masa	106
3. La concesión de ventajas indebidas a cualquier acreedor	108
f) Tipicidad subjetiva	110
g) ¿Delito de peligro o delito de daño?	111
h) Consumación y tentativa. Inicio del plazo prescriptivo	112
i) Punibilidad	113
§ 3. El delito de quiebra culpable	113
a) El texto legal: antecedentes, modificaciones y proyectos de reformas	113
b) Estructura típica con doble relación causal	115
c) ¿Delito culposo o delito doloso y culposo?	116
d) Conductas punibles	119
1. Gastos excesivos con relación al capital y al número de personas de su familia	119
2. Especulaciones ruinosas	119
3. Juego	120
4. Abandono de sus negocios	120
5. Cualquier otro acto de negligencia o imprudencia manifiesta	120
e) Consumación y tentativa. Inicio del plazo prescriptivo	121
f) Punibilidad	122
§ 4. El delito de concurso civil fraudulento	122
a) El texto legal: antecedentes, modificaciones y proyectos de reformas	122
b) Las reformas extrapenales y su influencia en la configuración del injusto	123
c) Otros aspectos del ilícito	126
▪ Bibliografía consultada	129

4.**Sobre la responsabilidad penal del síndico del concurso
en la legislación argentina**

DANIEL ERBETTA

.....	133
▪ Bibliografía consultada	140

5.**Reflexiones sobre responsabilidad penal en el marco de la crisis financiera**

NICOLÁS GARCÍA RIVAS

§ 1. La delincuencia organizada como patología de la globalización: una falacia	141
§ 2. La delincuencia organizada fragmentada y deslocalizada (globalizada)	146
§ 3. La crisis financiera y los delitos económicos (invisibles) propiciados por la globalización	148
§ 4. La difícil persecución de los delitos económicos (invisibles) en el mundo globalizado	151
▪ Bibliografía consultada	155

6.**Controversias sobre algunos elementos del delito de lavado de activos de origen delictivo**

La ley 26.683 y el art. 303.1 del CP argentino

RAFAEL REBOLLO VARGAS

§ 1. Consideraciones críticas: el doble lenguaje en el lavado de activos	157
§ 2. Marco normativo internacional y su transposición al ordenamiento jurídico argentino	160
§ 3. Análisis y polémicas sobre algunos aspectos del art. 303.1 del Código Penal argentino	166
a) La sustitución de la fórmula bienes procedentes del «tráfico de estupefacientes» por la de bienes procedentes de un «delito» a los bienes procedentes de un «ilícito penal»	166
b) La innecesariedad de sentencia previa sobre el origen ilícito de los bienes	170
c) Las controversias que no cesan: el autolavado	172
▪ Bibliografía consultada	175

7.**El nuevo tipo penal de lavado de activos en el Código Penal argentino. Agravantes y atenuantes**

ROBERTO A. FALCONE - ALEXIS L. SIMAZ

§ 1. Gestación histórica y normativa	177
§ 2. Organismos intergubernamentales	180
a) El Grupo de Acción Financiera Internacional (FATF-GAFI) y otros organismos regionales afines	180
b) Otros organismos internacionales y regionales de menor importancia	182

§ 3. El derecho local y su evolución	183
§ 4. Terminología (lavado / reciclaje / blanqueo). Concepto	186
§ 5. Caracteres del delito. El lavado de dinero como proceso	188
§ 6. El bien jurídico protegido	189
a) Introducción	189
b) El delito previo	190
c) La administración de justicia	191
d) El lavado de activos. Delito pluriofensivo	192
§ 7. El tipo básico del art. 303, inc. 1° del CP	192
a) Lineamientos	192
b) Sujetos activo y pasivo	195
c) Deberes positivos. Infracción de deber especial	196
1. Evolución de la teoría	196
2. Construcción dogmática de la categoría	198
d) La conducta punible	203
e) El objeto material	208
f) El delito previo, con especial referencia al delito tributario	212
g) Tipo subjetivo doloso	213
§ 8. Circunstancias agravantes	216
a) La habitualidad	216
b) La comisión por un miembro de una asociación o banda destinada a tal fin	218
c) Cometer el hecho en ocasión del desempeño de la función pública	219
§ 9. Circunstancias atenuantes	220
a) La modalidad de emprendimiento	220
b) Monto del lavado no superare los \$ 300.000	220
■ Bibliografía consultada	221

8.

Algo más sobre el lavado de activos y la evasión fiscal como posible delito previo

MARCELO A. RIQUERT

§ 1. Genealogía del delito de lavado de activos	231
a) En el plano internacional	232
b) En el derecho interno	237
§ 2. El tipo básico de lavado de activos (art. 303, ap. 1°, CP)	241
a) Bien jurídico protegido	243
b) Tipo objetivo	245
c) Tipo subjetivo	250
d) Mínima referencia operativa	250
e) Posibles sanciones a personas jurídicas	252
§ 3. Los delitos tributarios en la ley argentina con especial referencia a la evasión fiscal	255
a) Breve reseña histórica	255
b) La evasión tributaria simple	257

§ 4. El problema del delito tributario como previo o subyacente del lavado de activos	262
§ 5. Conclusiones	272
▪ Bibliografía consultada	274

9.

Sobre el fraude fiscal como actividad delictiva antecedente del blanqueo de dinero

EDUARDO DEMETRIO CRESPO

§ 1. Actividad delictiva antecedente y (auto) blanqueo	281
a) Introducción	281
1. Relaciones entre defraudación tributaria y blanqueo	281
2. Introducción del autoblanqueo mediante LO 5/2010	282
b) Antes y después del Acuerdo de Pleno no Jurisdiccional del 18/7/06	283
§ 2. Regularización tributaria y blanqueo	283
a) Reforma del delito fiscal mediante LO 7/2012, del 27/12/12	283
1. Objetivos de la reforma	283
2. Alcance de la regularización según la Exposición de Motivos de la LO 7/2012, del 27/12/12	284
b) Cambiarlo todo para no cambiar nada: amnistía fiscal, riesgo de denuncia por (auto-) blanqueo y regularización	286
§ 3. Delito fiscal y blanqueo de dinero	288
a) Introducción	288
b) Relación concursal entre el delito fiscal y el delito de blanqueo	290
1. Concurso de normas	290
I. La cuota tributaria	290
II. El autor y la acción	292
III. Actos copenados y «non bis in idem»	293
2. Concurso de delitos	293
3. Posición matizada	294
I. Delimitación del margen de juego del autoblanqueo	294
II. Doctrina jurisprudencial acerca de la tributación de ganancias ilícitas	295
III. Teoría de los hechos posteriores copenados y bien jurídico	295
§ 4. Conclusiones	295
▪ Bibliografía consultada	296

10.

La regulación del delito de financiación del terrorismo en el Código Penal argentino. Art. 306

GUSTAVO EDUARDO ABOSO

§ 1. Introducción: el modelo de anticipación	299
§ 2. El marco regulatorio internacional en la lucha contra el financiamiento de actividades terroristas	304

§ 3. Formas de financiamiento del terrorismo	309
a) Apoyo financiero de gobiernos simpatizantes	310
b) Actividades ilegales	311
c) Donaciones	312
d) Utilización fraudulenta del sistema de transferencia de dinero u otros bienes	315
§ 4. Distinción del delito de financiamiento del terrorismo de la legitimación de activos de origen ilícito	316
§ 5. El delito de financiación del terrorismo en el Código Penal argentino (art. 306) ..	319
§ 6. Síntesis	335
▪ Bibliografía consultada	336

11.

Delitos de terrorismo y su financiación

A propósito de la Ley Orgánica 2/2015, del 30 de marzo

DIEGO J. GÓMEZ INIESTA

§ 1. Introducción	343
§ 2. El delito de terrorismo	347
§ 3. El delito de financiación del terrorismo	353
a) Normativa internacional	353
b) Financiación del terrorismo y blanqueo de capitales	356
c) La financiación del terrorismo hasta la reforma de 2015	360
d) El art. 576 del Código Penal	362
§ 4. Valoración final	374
▪ Bibliografía consultada	375

12.

Abuso de información privilegiada

Arts. 307 y 308, CP

MARCELO A. RIQUERT

§ 1. Introducción	381
§ 2. El abuso de información privilegiada	383
a) Tipo objetivo	383
1. Bien jurídico protegido	383
2. Información privilegiada	386
3. Sujeto activo	387
4. Conducta típica	389
b) Tipo subjetivo	391
c) «Iter criminis»	391
d) Pena	392
§ 3. Modalidades calificadas	392
▪ Bibliografía consultada	395

13.**Agiotaje financiero y otros delitos contra el orden económico y financiero**

Arts. 309 a 311, CP

ALEJANDRO O. TAZZA

§ 1. Agiotaje financiero	397
§ 2. Ofrecimiento fraudulento de valores negociables	403
§ 3. Balances falsos en sociedades comerciales	404
§ 4. Intermediación financiera y captación de ahorros públicos no autorizada	410
a) Intermediación financiera no autorizada	410
b) Captación de ahorros no autorizada	412
c) Agravantes	413
§ 5. Documentación de operaciones crediticias falsas y omisión de registros contables de tales operaciones	413
a) Documentación contable falsa	414
b) Omisión de asiento contable	417
▪ Bibliografía consultada	418

14.**El delito de cohecho financiero privado pasivo**

MARCELO A. RIQUERT

§ 1. Introducción	419
§ 2. El cohecho financiero privado pasivo	422
a) El bien jurídico protegido	423
b) La tipicidad objetiva	425
c) La tipicidad subjetiva	426
d) El «iter criminis»	427
e) La pena	427
§ 3. Colofón	427
▪ Bibliografía consultada	428

15.**Aproximación jurídico-penal al sistema de penas aplicables a las personas jurídicas en el ordenamiento jurídico español**

ANA I. PÉREZ MACHÍO

§ 1. Introducción	431
§ 2. Consideraciones generales	432
§ 3. Las penas objeto de aplicación	437
a) Especial consideración de la pena de multa	437

b) Las denominadas penas interdictivas	439
c) Criterios de determinación de las penas interdictivas de las personas jurídicas	444
§ 4. Síntesis	449
▪ Bibliografía consultada	450

16.

La responsabilidad penal de las personas jurídicas: una visión desde el derecho comparado y europeo

ADÁN NIETO MARTÍN - BEATRIZ GARCÍA MORENO

§ 1. Política criminal internacional y riesgos penales	453
§ 2. Naturaleza jurídica de las sanciones	455
§ 3. Entidades penalmente responsables	456
a) Estado y administraciones públicas	457
b) Personas jurídicas unipersonales y organizaciones sin personalidad jurídica	458
c) Grupos de sociedades	459
d) Transformaciones en la persona jurídica	460
§ 4. Ámbito material	462
§ 5. Acumulación de sanciones a personas físicas y jurídicas	464
§ 6. Sistemas de imputación	465
§ 7. Los programas de cumplimiento y la constatación de su eficacia	469
§ 8. La importancia de la colaboración en los sistemas de RPPJ	473
§ 9. Derecho de la UE y responsabilidad penal de personas jurídicas	474
§ 10. Cooperación judicial, aplicación de la ley penal en el espacio, conflicto de jurisdicciones y «ne bis in idem»	476
a) Cooperación judicial	476
b) Aplicación de la ley penal en el espacio	479
c) «Ne bis in idem» y conflicto de jurisdicciones	480
▪ Bibliografía consultada	480

17.

Sanciones a personas jurídicas en el Código Penal argentino: actualidad y perspectivas

MARCELO A. RIQUERT

§ 1. Actualidad	485
a) El art. 304 del CP	487
b) El art. 313 del CP	493
c) La análoga y contemporánea reforma del régimen penal tributario y previsional	495
§ 2. Perspectivas: el Anteproyecto 2014	499
a) Las razones para la decisión del proyectista	500
b) Las normas expresas y vinculadas del Anteproyecto	505
c) Análisis del Título IX, «Sanciones a las personas jurídicas»	507

ÍNDICE GENERAL

17

§ 3. Conclusiones y propuestas	525
a) Con relación a la normativa actual del Código Penal	525
b) Con relación al Anteproyecto	526
▪ Bibliografía consultada	527