

JUAN ANTONIO FRAGO AMADA

LA PERSONA JURIDICA EN EL
PROCESO PENAL: PRESENTE
Y FUTURO

III ARANZADI

Primera edición, 2023

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

© 2023 [Editorial Aranzadi, S.A.U. / Juan Antonio Frago Amada]

© Portada: Editorial Aranzadi, S.A.U.

Editorial Aranzadi, S.A.U.
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-1124-731-3
DL NA 55-2023

Printed in Spain. Impreso en España
Fotocomposición: Editorial Aranzadi, S.A.U.
Impresión: Rodona Industria Gráfica, SL
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013 – Pamplona

Índice

	<u>Página</u>
ABREVIACIONES GRÁFICAS	15
PRÓLOGO	17
CAPÍTULO I	
CUESTIONES PRELIMINARES	23
I.1. Antecedentes históricos	23
<i>I.1.1. La responsabilidad societaria en el Derecho grecolatino y medieval</i>	23
<i>I.1.2. Los privilegios empresariales tras la Revolución Industrial</i> ...	24
<i>I.1.3. Las últimas reformas del Derecho mercantil</i>	25
I.2. Derecho comparado e internacional	26
<i>I.2.1. Estados Unidos de Norteamérica</i>	26
<i>I.2.2. Iberoamérica</i>	33
I.2.2.1. Argentina	33
I.2.2.2. Chile	33
I.2.2.3. Colombia	34
I.2.2.4. Perú	34
I.2.2.5. Brasil	35
I.2.2.6. México	35
<i>I.2.3. Europa</i>	36
I.2.3.1. Italia	36
I.2.3.2. Reino Unido	36

	<u>Página</u>
I.2.3.3. Francia	37
I.2.3.4. Alemania	37
I.2.4. <i>Tratados internacionales y normas de la UE</i>	38
I.2.5. <i>Los estándares internacionales ISO y UNE</i>	41
I.3. Precisiones terminológicas	43
I.3.1. <i>Personas jurídicas</i>	43
I.3.2. <i>Entes sin personalidad jurídica</i>	44
I.3.3. <i>Organizaciones</i>	45
I.3.4. <i>Corporaciones</i>	46
I.4. La persona jurídica en España	46
I.4.1. <i>Tipos de personas jurídicas</i>	46
I.4.1.1. Partidos políticos	46
I.4.1.2. Sindicatos	47
I.4.1.3. Asociaciones	47
I.4.1.4. Sociedades mercantiles	48
I.4.1.5. Cooperativas	48
I.4.1.6. Fundaciones	48
I.4.1.7. Sociedades civiles	48
I.4.2. <i>Entes sin personalidad jurídica</i>	50
I.4.3. <i>Personas jurídicas constituidas y en formación</i>	51
I.4.3.1. Partidos políticos	51
I.4.3.2. Sindicatos	51
I.4.3.3. Asociaciones	52
I.4.3.4. Sociedades mercantiles	52
I.4.3.5. Cooperativas	52
I.4.3.6. Fundaciones	52
I.4.3.7. Posición de la jurisprudencia	52

<i>I.4.4.</i>	<i>La extinción de la personalidad jurídica</i>	53
<i>I.4.4.1.</i>	<i>Derecho societario y concursal</i>	54
<i>I.4.4.2.</i>	<i>Derecho penal</i>	57

CAPÍTULO II

BREVE EXPOSICIÓN DEL DERECHO MATERIAL PENAL DE LA PERSONA JURÍDICA	59
---	----

II.1. Principales normas aprobadas en España desde 1983	59
--	----

<i>II.1.1. La transferencia de responsabilidad penal desde 1983</i>	59
---	----

<i>II.1.1.1. El art. 15 bis CP introducido en 1983</i>	59
--	----

<i>II.1.1.2. El Código Penal de 1995</i>	61
--	----

<i>II.1.1.2.1. La comisión por omisión (11 CP)</i>	61
--	----

<i>II.1.1.2.2. La autoría mediata (28.1 CP)</i>	62
--	----

<i>II.1.1.2.3. El actuar en lugar de otro (31.1 CP)</i>	62
---	----

<i>II.1.2. El Derecho Penal de la persona jurídica</i>	65
--	----

<i>II.1.2.1. La introducción en España por la LO 15/2003</i>	65
--	----

<i>II.1.2.2. Reforma operada por la LO 5/2010</i>	67
---	----

<i>II.1.2.3. Reforma de la LO de Contrabando por la LO 6/2011</i>	70
---	----

<i>II.1.2.4. Reforma de la Ley 37/2011, de medidas de agilización procesal</i>	71
--	----

<i>II.1.2.5. Reforma operada por la LO 7/2012</i>	72
---	----

<i>II.1.2.6. Reforma operada por las LO 1 y 2 de 2015</i>	74
--	----

<i>II.1.2.7. Reforma operada por la LO 1/2019</i>	76
---	----

<i>II.1.2.8. Reforma operada por la LO 10/2022</i>	79
--	----

<i>II.1.2.9. Las consecuencias accesorias del art. 129 CP</i>	79
---	----

<i>II.1.2.10. Derecho vigente</i>	84
---	----

II.2.	El sistema vigente de atribución de la responsabilidad penal de la persona jurídica (31 bis a 31 quinquies CP)	86
II.2.1.	<i>El art. 31 bis CP</i>	86
II.2.2.	<i>El art. 31 ter CP</i>	90
II.2.3.	<i>El art. 31 quater CP</i>	90
II.2.4.	<i>El art. 31 quinquies CP</i>	91
II.3.	La importancia del cumplimiento normativo en la práctica	93
II.3.1.	<i>La obtención de la eximente penal en caso de delito cometido por el mando</i>	93
II.3.2.	<i>La obtención de la eximente penal en caso de delito cometido por el empleado</i>	94
II.3.3.	<i>La obtención de la atenuante en caso de acreditación parcial</i>	96
II.3.4.	<i>La obtención de la atenuante en caso de implementación tras haber cometido el delito</i>	96
II.3.5.	<i>La imposibilidad de seguir contratando con el sector público (I)</i>	98
II.3.6.	<i>La imposibilidad de seguir contratando con el sector público (II)</i>	99
II.3.7.	<i>La necesidad para la competitividad</i>	101
II.3.8.	<i>La internacionalización de la necesidad de los modelos de cumplimiento</i>	101
II.3.9.	<i>El factor reputacional de la empresa</i>	103

CAPÍTULO III

	DERECHO PROCESAL PENAL DE LA PERSONA JURÍDICA: LA FASE DE INSTRUCCIÓN	105
III.1.	La persona jurídica como sujeto activo del proceso penal	105
III.1.1.	<i>La persona jurídica como acusación particular</i>	105
III.1.2.	<i>La persona jurídica como acusación popular</i>	105
III.1.3.	<i>La persona jurídica como actor civil</i>	116

	<i>Página</i>
III.2. La persona jurídica como sujeto pasivo del proceso penal: garantías constitucionales y legales	118
III.3. La personación y la postulación (119 LECrim)	118
<i>III.3.1. Apartado a)</i>	119
<i>III.3.2. Apartado b)</i>	128
<i>III.3.3. Apartado c)</i>	128
<i>III.3.4. Apartado d)</i>	129
III.4. Las diligencias de investigación a practicar en presencia de la persona jurídica (120 LECrim)	130
III.5. El representante especialmente designado por la persona jurídica (119 y 409 bis LECrim). El conflicto de intereses	130
III.6. La toma de declaración de la persona jurídica (art. 409 bis LECrim)	137
III.7. Las medidas cautelares (544 <i>quater</i> LECrim)	141
III.8. La entrada domiciliaria (554 LECrim)	144
III.9. La rebeldía procesal y la requisitoria (art. 839 bis LECrim)	147
 CAPÍTULO ● IV	
DERECHO PROCESAL PENAL DE LA PERSONA JURÍDICA: LA FASE INTERMEDIA Y EL ENJUICIAMIENTO	149
IV.1. Especialidad de la fase intermedia (art. 14 bis LECrim)	149
IV.2. Especialidades del juicio oral (art. 786 bis LECrim)	151
<i>IV.2.1. Apartado primero</i>	152
<i>IV.2.2. Apartado segundo del art. 786 bis LECrim</i>	161
IV.3. La conformidad (art. 787.8 LECrim)	162

CAPÍTULO V

DERECHO PROCESAL PENAL DE LA PERSONA JURÍDICA: LA EJECUCIÓN	169
V.1. La ausencia de regulación como falta de garantía para las partes	169
V.2. El cumplimiento de la pena de multa	170
V.3. El cumplimiento de la pena de disolución de la personalidad jurídica	173
V.4. El cumplimiento de la pena de suspensión de actividades	176
V.5. El cumplimiento de la pena de clausura de locales y establecimientos	177
V.6. El cumplimiento de la pena de prohibición de actividades	178
V.7. El cumplimiento de la pena de prohibición de obtener subvenciones y ayudas públicas para contratar con el sector público y para gozar de beneficios e incentivos fiscales o de la Seguridad Social	179
V.8. La intervención judicial	180
V.9. La consideración de “penas graves” (33.7 CP)	181

CAPÍTULO VI

EL ANTEPROYECTO DE LEY DE ENJUICIAMIENTO CRIMINAL DE 2020	183
Introducción	183
VI.1. El preámbulo	183
<i>VI.1.1. Apartado XVIII</i>	183
<i>VI.1.2. Apartado XXIV</i>	185
<i>VI.1.3. Apartado XLIII</i>	186
VI.2. Competencia objetiva y funcional	187
VI.3. El estatuto de la persona jurídica encausada	189

	<i>Página</i>
VI.4. Las personas jurídicas legitimadas activamente en el del procedimiento	198
VI.5. Las medidas cautelares	198
VI.6. La entrada domiciliaria	200
VI.7. La ejecución de las penas de las personas jurídicas	201
 CAPÍTULO VII	
RESOLUCIONES DEL TRIBUNAL SUPREMO: EVOLUCIÓN CRO- NOLÓGICA	209
 CAPÍTULO VIII	
CONCLUSIONES	289
 CAPÍTULO IX	
NORMATIVA, JURISPRUDENCIA Y BIBLIOGRAFÍA	301
Normativa	301
1. <i>Antecedentes históricos remotos</i>	301
2. <i>Derecho internacional por orden cronológico, de la más anti- gua a la más moderna</i>	301
3. <i>Derecho comunitario</i>	302
4. <i>Derecho nacional actualmente vigente</i>	303
Jurisprudencia	304
1. <i>Tribunal Supremo (Sala II de lo Penal)</i>	304
1.1. En materia de personas jurídicas	304
1.2. Otras resoluciones del Tribunal Supremo ...	305
2. <i>●tros órganos jurisdiccionales en materia de Derecho de la per- sona jurídica</i>	306
3. <i>Tribunal Constitucional</i>	307
4. <i>Resoluciones judiciales internacionales y extranjeras</i>	307
Bibliografía	307

La persona jurídica en el proceso penal: presente y futuro _____

	<i>Página</i>
1. <i>Libros, capítulos y artículos</i>	307
2. <i>Publicaciones digitales</i>	313
3. <i>Blogs</i>	314
4. <i>Estándares internacionales (por orden cronológico de aprobación)</i>	314
5. <i>●tros documentos de interés</i>	315

Libro electrónico. Guía de uso