

SANCIONES PENALES A LA EMPRESA

CP-2010

(Ignacio Pérez Valero)



G
GARRIGUES

- PENA IMPUESTA DIRECTAMENTE A LA **“PERSONA JURÍDICA”**
 - Responsabilidad **PENAL DIRECTA** de la persona jurídica
 - Art. 31 bis CP: *“En los supuestos previstos en este Código, las personas jurídicas serán penalmente responsables de los delitos cometidos en nombre o por cuenta de las mismas”*
 - Responsabilidad **CIVIL DIRECTA** de la persona jurídica (art. 116.3 CP)
 - Art. 116.3 CP: *“La responsabilidad penal de una persona jurídica llevará consigo su responsabilidad civil”*

- NECESIDAD DE **“PERSONALIDAD JURÍDICA”**

- Art. 129 CP: consecuencias accesorias sólo para entes “sin personalidad jurídica”

- *“En caso de delitos o faltas cometidos en el seno, con la colaboración, a través o por medio de empresas, organizaciones, grupos o cualquier otra clase de entidades o agrupaciones de personas que, **por carecer de personalidad jurídica no estén comprendidas en el artículo 31 bis de este Código**, el Juez (...) podrá imponer (...) consecuencias accesorias”*

- **PERSONA JCA: ENTE CORPORATIVO:** Personas responsables delimitadas en la Estructura de Poder de la Empresa:
 - **Orgánicamente** (Consejo de Administración)
 - **Funcionalmente** (Directivos/Apoderados)
- *Art. 31 bis 1: “(...) las personas jurídicas serán penalmente responsables de los delitos cometidos en nombre o por cuenta de las mismas, en su provecho, por sus **representantes legales y administradores de hecho o de derecho**”*
- *Art. 31 bis 2: “(...) las personas jurídicas serán también penalmente responsables de los delitos cometidos (...) estando **sometidos a la autoridad de las personas físicas mencionadas en el párrafo anterior, han podido realizar los hechos por no haberse ejercido sobre ellos el debido control**”*

- PENA A LA **EMPRESA**

- Delito como un episodio ilícito en una actividad mercantil lícita

- PENA A LA **ASOCIACIÓN ILÍCITA**

- Persona jurídica como INSTRUMENTO DEL DELITO

- Art. 66 bis 2 b: *“Que la persona jurídica se utilice instrumentalmente para la comisión de ilícitos penales. Se entenderá que se está ante este último supuesto siempre que la actividad legal de la persona jurídica sea menos relevante que su actividad legal”*



- Sanciones por Delitos de ASOCIACIONES ILÍCITAS excluidos del DERECHO PENAL DE EMPRESA
 - Tráfico ilegal de órganos humanos (156 bis)
 - Trata de seres humanos (177 bis)
 - Prostitución y corrupción de menores (189 bis)
 - Tráfico ilegal de inmigrantes (318 bis)
 - Tráfico de drogas (369 bis)
 - Terrorismo (570 y 576 bis)
 - Falsificación de tarjetas de crédito, débito o cheques de viaje (399 bis)

- Entes Públicos EXCLUIDOS:

- Estado, Administración Pública Territorial o Institucional
- Organismos Reguladores
- Agencias y Entidades Públicas Empresariales
- Partidos Políticos y Sindicatos
- Organizaciones Internacionales de Derecho Público
- Sociedades Mercantiles Estatales que ejecuten políticas públicas o servicios de interés económico general

- Entes Públicos INCLUIDOS:

- Art. 31 bis 5. 2: Que sean **ASOCIACIONES ILÍCITAS** con forma de Derecho Público

- **PENA A LA EMPRESA**

- **Delitos PATRIMONIALES TRADICIONALES EN LA EMPRESA**

- Estafas (248 a 251 bis)
- Alzamiento de Bienes y Concursos Punibles (257 a 261 bis)

- **Delitos de GESTIÓN DE EMPRESA**

- Contra la Propiedad Intelectual, Industrial, el Mercado y los Consumidores (270 a 288)
- Lavado de Dinero (301 y 302)
- Delitos Fiscal, Contable-Fiscal y contra la Seguridad Social (305 a 310)
- Delito Urbanístico (319)

- Delitos propios de **ACTIVIDADES PELIGROSAS** de la Empresa
 - Tipos de **peligro**
 - **Infracción de reglamentos y normas administrativas**
 - Delito contra el Medio Ambiente (325 a 327)
 - Depósito, almacenamiento de desechos y residuos (328)
 - Vertido, emisión...de sustancias ionizantes (343)
 - Infracción normas de seguridad en fabricación, transporte, manipulación, tenencia, comercialización de explosivos, sustancias inflamables, corrosivas tóxicas...(348)

- Delitos por relación con la **ADMINISTRACIÓN PÚBLICA**
 - Cohecho (427)
 - Tráfico de influencias (430)
 - Corrupción de funcionarios públicos extranjeros e internacionales (445)

- **PATRIMONIALES**

- ¿Apropiación indebida 252 CP?

- **GESTIÓN DE EMPRESA**

- ¿Delitos societarios 290 a 295 CP?
- ¿Se incluye nuevo 282 bis y no el 290?

- **ACTIVIDADES DE PELIGRO**

- ¿Delitos contra los derechos de los trabajadores 311-315 CP?
- ¿Delitos seguridad e higiene en el trabajo 316-318 CP?

- Responsabilidad PENAL y CIVIL DIRECTA de la PERSONA JURÍDICA
- Estructura CORPORATIVA: delimitación ORGÁNICA o FUNCIONAL del PODER
- Penas a la EMPRESA PRIVADA:
 - Exclusión de la ASOCIACIÓN ILÍCITA/EMPRESA PÚBLICA
 - Delitos PATRIMONIALES
 - Delitos de GESTIÓN DE EMPRESA
 - Delitos de RIESGO o CATASTRÓFICOS
 - Delitos de relación con la ADMINISTRACIÓN

- Art. 31 bis 1)
 - Delito DOLOSO
 - Cometido por el REPRESENTANTE LEGAL o ADMINISTRADOR DE HECHO O DERECHO
 - En el marco de su PODER DE EMPRESA
 - En BENEFICIO DE LA EMPRESA

- Estafas (ej.: inmobiliarias)/Alzamiento de Bienes
- Delito Fiscal (IVA, Sociedades...)/Delito Urbanístico
- Delito Medio Ambiente (vertidos ilegales)/Transporte de sustancias nocivas
- Cohecho

**ADMINISTRADOR
REPRESENTANTE LEGAL**

**FALTA DE CONTROL
(COMISIÓN POR OMISIÓN POR
IMPRUDENCIA)**



**TRABAJADOR DEPENDIENTE
O SUBORDINADO**

**DELITO
DOLOSO
(por DEFECTO
DE
ORGANIZACIÓN
)**



FUNDESEM
BUSINESS SCHOOL

- Delitos con INFRACCIÓN DE NORMAS ADMINISTRATIVAS
- DEFECTO o ERROR en la ORGANIZACIÓN DE LA EMPRESA
- Causa delito del subordinado: DEFECTO DE ORGANIZACIÓN

- Art. 328:
 - Establecer depósitos o vertederos de desechos o residuos tóxicos o peligrosos y que puedan perjudicar gravemente la salud o los sistemas naturales;
 - Explotación de instalaciones con actividad peligrosa y potencialmente peligrosas para la salud o el medio;
 - Recogida, transporte, eliminación, aprovechamiento de residuos que pongan en peligro la salud o el medio ambiente;
 - Traslado de importante cantidad de residuos.

- ¿Cuándo se SANCIONA A LA EMPRESA?
 - CONSTATE LA COMISIÓN DE UN DELITO
 - IMPUTABLE AL ADMINISTRADOR O REPRESENTANTE AUNQUE:
 - NO SE INDIVIDUALICE AL AUTOR
 - NO SE DIRIJA PROCEDIMIENTO AL AUTOR

- **HECHO TÍPICO**

- **ADMINISTRADOR/REPRESENTANTE LEGAL**

- ¿Falta de tipo Imprudente del Administrador?
- ¿Auditorías de Procedimientos, Estándares de Calidad?

- **SUBORDINADO o TRABAJADOR**

- ¿Error de tipo?

- **HECHO ANTIJURÍDICO**

- Hecho justificado:

- Art. 20.7 CP: *“Ejercicio legítimo de un derecho, oficio o cargo, cumplimiento de un deber”*
- Ej.: gozar de las preceptivas licencias administrativas

- No se debe castigar a la Persona Jurídica:

- Art. 31 bis 3: *“La concurrencia en las personas que materialmente hayan realizado los hechos o en las que los hubiesen hecho posibles por no haber ejercido el debido control, de **circunstancias que afecten a la culpabilidad del acusado o agraven su responsabilidad** (...) no excluirá ni modificará la responsabilidad penal de las personas jurídicas”*

- ¿CONDENA del subordinado o administrador?
- Art. 31 bis 2: *“La responsabilidad penal de las personas jurídicas será exigible siempre que se constate la comisión de un delito (...) aún cuando la concreta persona física no responsable NO HAYA SIDO INDIVIDUALIZADA O NO HAYA SIDO POSIBLE DIRIGIR EL PROCEDIMIENTO CONTRA ELLA”*
 - Delitos en órganos colegiados
 - Irrelevancia de iniciar el procedimiento penal frente a la persona física
 - ¿Separación y paso a Procedimiento Abreviado de la causa frente a la persona jurídica?

- Delito DOLOSO del administrador o representante legal
- Delito DOLOSO del subordinado e IMPRUDENCIA del administrador o representante
- Necesidad de HECHO TÍPICO y ANTI JURÍDICO para la sanción a la Empresa

- **OBLIGATORIA** (en cada tipo penal)
 - MULTA proporcional o por días multa

- **FACULTATIVA (Art. 33.7 CP)**
 - DISOLUCIÓN
 - SUSPENSIÓN ACTIVIDADES hasta 5 años
 - CLAUSURA LOCALES hasta 5 años
 - PROHIBICIÓN DE ACTIVIDADES definitivamente o temporal hasta 5 años
 - INHABILITACIÓN hasta 15 años:
 - Obtener **SUBVENCIONES y AYUDAS PÚBLICAS**
 - **CONTRATAR** con el **SECTOR PÚBLICO**
 - **GOZAR BENEFICIOS O INCENTIVOS FISCALES O DE SS**
 - INTERVENCIÓN JUDICIAL hasta 5 años

- ¿PROPORCIONAL O “DÍA MULTA”?
 - Determinado en TIPO PENAL CONCRETO
 - Según la gravedad de la pena que sufriría la persona física
 - Pena del hecho antijurídico en *abstracto*
 - Tres posibilidades:
 - Sólo proporcional
 - Sólo días-años-multa
 - Combinación de ambas
 - No puede elegir el Juez

- MEDICIÓN

- Varias veces el perjuicio total causado o el beneficio obtenido

- SUSTITUCIÓN por “DÍAS MULTA”

- Si no fuera posible calcular el perjuicio o el beneficio: art. 52.4 CP

- ATENUACIÓN (Art. 31 bis 2)

- Multa a Persona Jurídica y a la Persona Física
- Ej: Delito Fiscal
- Modulación potestativa del Juez
- Adecuación a la GRAVEDAD DE LOS HECHOS

SISTEMA DE “DÍAS-AÑOS MULTA”

● CUOTA DIARIA

- Según capacidad económica de la Empresa
- Cuentas Anuales, Contabilidad Ordinaria, Impuesto de Sociedades
- Art. 50.4 CP: De 30 a 5.000.-Euros diarios

● NÚMERO DE DÍAS

- Según tipo penal (injusto): MEDICIÓN PENA: art. 66 CP
- Agravantes generales y sistema propio de ATENUANTES
 - Art. 31 bis 4: *“Sólo podrán considerarse circunstancias atenuantes de la responsabilidad penal de las personas iurídicas (...)”*



- **Sistema propio de ATENUANTES del sistema DÍAS-MULTA (31 bis 4 CP)**
 - Mención previa: **art. 31 bis 2**
 - Moderación de la multa si concurre en persona jurídica y en persona física
 - Atenuantes **propias** de la Empresa:
 - No se aplican las generales art. 21 del CP: menos posibilidades de atenuar la pena
 - No se aplica la ATENUANTE ANALÓGICA_{ij}
 - No se aplican las EXIMENTES INCOMPLETAS!!

- Objetiva: **conductas activas**
- Sujetiva: hechas por los **representantes legales**
- Temporal: **tras comisión del delito**
 - ¿**Coetáneas** al hecho?
 - Ej.: **Complejidad organizativa de la Empresa**
 - Ej.: **Esfuerzos de mejora de la gestión**

- **CONFESIÓN INFRACCIÓN**

- A las Autoridades: no sólo judiciales
- Antes de saber que el procedimiento se dirige contra él

- **COLABORAR EN LA INVESTIGACIÓN**

- Aportando pruebas
- Nuevas y decisivas

- **REPARAR O DISMINUIR EL DAÑO**

- Antes del Juicio Oral

- **MEDIDAS DE PREVENCIÓN Y DESCUBRIMIENTO DELITOS**

- Medidas eficaces
- Antes del Juicio Oral



- **FRACCIONAMIENTO**

- **Hasta 5 años**
- **Proporcionales/Días-Multa**
- **Art. 53.4 CP:**
 - **Peligro supervivencia Empresa**
 - **Peligro Puestos de Trabajo**
 - **Por Interés General**



- Criterios del Juez al imponer SANCIONES FACULTATIVAS:
- Art. 66 bis 1ª:
 - PREVENCIÓN DE LA CONTINUIDAD DELICTIVA
 - CONSECUENCIAS ECONÓMICAS y SOCIALES
 - RELEVANCIA EN LA EMPRESA DEL ÓRGANO O PERSONA QUE INCUMPLIÓ DEBERES DE VIGILANCIA

- IMPAGO DE LA MULTA (art. 53.5 CP)
 - Tanto Proporcional como Días-Años-Multa
 - Fraccionada o no
 - En período voluntario o apremio
- INTERVENCIÓN DE LA EMPRESA
 - Hasta pago total

- **PROTOSCOLOS DE MINIMIZACI3N DE RIESGOS/C3DIGOS DE 3TICA Y CONDUCTA EMPRESARIALES**
 - S3lo se prev3n como ATENUANTES
 - Causas de ATIPICIDAD:
 - Adoptados con **anterioridad al hecho** delictivo
 - Determinan concretos **deberes de control** por la Direcci3n
 - **Cumplimiento de los deberes de control**

- Ley 10/2.020, de 28 Abril, de Prevención del Blanqueo de Capitales y de la Financiación del Terrorismo
- Art. 26: los sujetos obligados:
 - Aprobarán por escrito y aplicarán **políticas y procedimientos** adecuados en materia de diligencia debida, información, conservación de documentos, control interno, evaluación y control de riesgos, garantía de cumplimiento de las obligaciones
 - Establecerán un **órgano adecuado de control interno** responsable de la aplicación de políticas y procedimientos
 - Aprobar un **Manual adecuado** de prevención del blanqueo

Dos sanciones a la empresa:

- Preceptiva: MULTA
- Facultativa: Disolución, Suspensión, Clausura, Prohibición de actividades, Inhabilitación para subvenciones e incentivos fiscales, Intervención Judicial

● MULTA

- Sistemas Días-Multa
 - Atenuantes propias
- Proporcional
 - Según beneficio, perjuicio...

● Sanciones Facultativas

- Según peligro de continuidad de la actividad delictiva, cargo del infractor en la Empresa y Consecuencias Económicas y Sociales