

Ciclo de Jurisprudencia

Dra Carolina Calello



Aplicación temporal de la ley penal. Irretroactividad



- Artículos 18 y 19 CN, pactos internacionales de derechos humanos
- Fecha de la comisión de la infracción.
- TFN, Sala A Marcovecchio, Ariel Germán, 29/6/2005.
 - Artículo 46 conforme la redacción dada por la ley 25.795 (B.O. 17/11/2003). Anuló la resolución que aplicaba una multa sobre la base de un precepto incorporado en la ley con posterioridad a la comisión de la infracción
- TFN, Sala A, Cos Ar SA., 4/7/2008.
 - Multa por defraudación fundada en la figura de la utilización de quebrantos, artículo incorporado a continuación del 46, mediante la ley 25.795 (BO: 17/11/2003).

Aplicación temporal de la ley penal. Irretroactividad



Importante:

Combinación de la ley penal y la tributaria. Ambas deben estar vigentes al momento de la comisión de la infracción.

CSJN Martiniano Malmonge Nebreda, 8/4/1932, Fallos 169:309 impuestos internos.

El impuesto debía ser pagado, pero sin multa, “pues la aplicación retroactiva de la ley de impuestos no puede tener sino un efecto civil, pero no el de convertir en defraudador, a quien no lo fue bajo la vigencia de la ley anterior”.

Aplicación temporal de la ley penal. Ley penal más benigna



- Concepto.
- Declaración de oficio
 - CSJN, Pelesur c. Subsecretaría de Marina Mercante, 24/11/1998, Fallos Corte: 321:3160 y sus citas.
 - TFN, Sala A, Risiglione, José Antonio, 23/7/2008.
- Aplicación integral
 - CSJN, Revello, Carlos Agustín y otros, 21/11/2006, Fallos Corte: 329:5323
 - A efectos de la comparación, se deben analizar todos los elementos que componen las figuras infraccionales, ya sea la configuración del tipo, reducciones, escalas en sus mínimos y máximos, y cualquier otra variación que pueda incidir en su aplicación.

Aplicación temporal de la ley penal. Ley penal más benigna. Aplicación concreta en materia tributaria.



- Reducción del mínimo de la multa formal del artículo 39 de la ley 11.683, que sancionaba los incumplimientos vinculados a requerimientos referidos al régimen de información de terceros.
- La multa se establecía en un rango de \$ 2500 a \$ 45.000. A raíz de la modificación dispuesta por la ley 25.795, el mínimo se redujo a la suma de \$ 500.
 - Si se había aplicado el mínimo legal: la jurisprudencia redujo la multa al nuevo mínimo.
 - Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala II, Campisi, Norberto D. y Campisi, Claudio C., 12/4/2007, TFN Sala A, Sitece S.A., 6/12/2006, Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala I, Cima S.A., 25/9/2008, TFN, Iar Metal S.R.L., 19/6/2007
 - Si el TFN había reducido al mínimo legal: la Cámara redujo el monto al nuevo mínimo.
 - Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala IV, Casa Melas de Melas, Juan y Melas, A, 8/2/2007; En el mismo sentido, Cám. Nac. Cont. Adm. Fed, Sala II, Celum SA, 24/7/2008, Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala IV, Complas SA, 8/6/2006.

Aplicación temporal de la ley penal. Ley penal más benigna. Aplicación concreta en materia tributaria.



- Modificación del artículo 44 por la ley 24.765, que dispuso un monto mínimo para que la infracción sea punible (monto mayor a diez pesos).
 - CSJN, P. 247. XXXIII. Peláez de F., Olinda María, 4/11/1997
- Eventual elevación del monto de \$ 10: Aplicable la doctrina de “Vidal”.
 - CSJN, Vidal, Matías Fernando Cristóbal y otros, 28/10/2021, Fallos Corte: 344:3156.
- Modificación del artículo 49 a través de la ley 25.795, que facultaba al juez administrativo a disponer la eximición parcial, “limitándose a una de las sanciones previstas por dicha norma, conforme a la condición del contribuyente y a la gravedad de la infracción”.
 - Cám. Nac. Penal Económico, Sala B, Decarlo, Marcelo Daniel y Decarlo, Liliana S. H., 13/2/2004, Abstract SA, 12/12/2003, Colome, Ana Liliana, 13/2/2004, Fen Yang, 27/4/2006

Aplicación temporal de la ley penal. Multas materiales.



- Impuestos internos, CSJN, Eligio Rodríguez, 29/11/1951, Fallos 221:388
- Reforma ley 27.430. “Inconar”. Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala I, 8/8/2019. Aplicación integral.
- Declaraciones juradas rectificativas a instancias de la inspección.
 - Omisión: 1/3 del mínimo legal de 50% vs. 1/4 de 100%.
 - 16,66% del impuesto omitido vs. 25% del impuesto omitido.
 - El régimen anterior es más benigno

Aplicación temporal de la ley penal. El caso particular de la prescripción. Suspensión por leyes especiales



- ¿Prescripción es ley penal?
- Antecedentes:
 - Miras SA, Guillermo, CSJN 18/10/1973
 - CNCAF:
 - Sala V, Ulloa, Hernán Manuel, 4/10/2016
 - Sala IV, Banco Central de la República Argentina c. Pacek, Julio J., 13/2/2003.
 - Sala III Dante S. R. L. c. Estado Nacional A.N.A., 3/9/1991.
 - Sala II Acifer S.A. 14/09/2004.

Aplicación temporal de la ley penal. El caso particular de la prescripción.



Álvarez Hnos SA, Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala V, 23/12/2021

- Períodos 1 a 11/2005
- Inicia el 1/1/2006 prescribe el 1/1/2011.
- Suspensión por un año ley 26.476 (B.O. 24/12/2008)
- Vista 9/9/2011, resolución 27/10/2011
- Discusión: si se aplica la suspensión de la ley 26.476 (art 44).
- Fallos en contra del TFN : Sala B, Comsoft SA, 1/02/2012; Sala D, SA, Tala Viejo, 21/9/2013

Aplicación temporal de la ley penal. Leyes penales en blanco. Modificación de la norma extrapenal



Evolución en materia de régimen cambiario.

- CSJN, Argenflora S.C.A., 6/5/1997, Fallos Corte: 320:763.
- CSJN, Ayerza, Diego L., 16/4/1998, Fallos Corte: 321:824. Disidencia de Petracchi.
- Cristalux S.A., 11/4/2006, Fallos Corte: 329:1053.
- CSJN Docuprint S.A., 28/7/2009.
- En materia tributaria:
 - Cám. Fed. San Martín, Sala I, Sec. Penal 3, Contribuyente Fideicomiso EP SRL, 29/8/2019

Aplicación de sanciones sobre determinaciones de oficio sobre base presunta



Art. 16 Ley 11.683. Determinación sobre base cierta o presunta.

- Multa por defraudación: CSJN “Mazza, Generoso y Mazza, Alberto” 06/04/1989, Fallos Corte: 312:447.

- Multa por omisión: “Casa Elen-Valmi de Claret y Garello” 31/03/1999, Fallos Corte 322:519

¿Artículo 47?

- CSJN, “Montenegro Hermanos SA”, 24/8/2000.

¿Otros elementos? Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala V, Sacks, Santiago, 15/9/2010

Aplicación de sanciones sobre determinaciones de oficio sobre base presunta



- Instrucción 7/2020 AFIP. En los supuestos de determinación de oficio sobre base presunta no corresponderá aplicar la multa por defraudación sin el necesario sustento de pruebas directas que permitan acreditar la existencia del elemento subjetivo requerido por dicha figura y/o de los elementos que acrediten en el caso la concurrencia de las presunciones contenidas en el artículo 47 de la referida ley.
- Ley 27.430 artículo 19.
- Reencuadre de defraudación a omisión, Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala IV, Seven Stars, 15/07/2014

Aplicación de sanciones sobre determinaciones de oficio sobre base presunta



- Confirmación de la sanción por defraudación: normalmente aplicadas sobre la base de las presunciones de dolo establecidas en el artículo 47 de la ley.
 - TFN, Sala B, 15/08/2017, Leiva Kienast, Pablo Martín, TFN, Sala A, Trinity Snow SA. 26/4/2012.
- Confirmación por considerar que la doctrina de “Mazza” era anterior a la incorporación de las presunciones de dolo, y que no correspondía hacer una aplicación mecánica del criterio sentado en “Montenegro”.
 - Cám. Nac. Cont. Adm. Fed., Sala V, 12/02/2008
- En materia penal: hasta la reforma era suficiente para dar inicio a la investigación:
 - Cámara Nacional de Apelaciones en lo Penal Económico, sala B, S. R., P. H.; S. R., H. H. 14/06/2004, Grilli, Ricardo E. 26/08/2004, Samper Richard, Pedro Horacio, 14/6/2004, Beraja, Rubén Ezra, 16/6/2005 entre otros, Cámara Nacional de Casación Penal, Sala I Iribarne, Gustavo 22/6/2005, Beraja, Rubén Ezra; Sala II Giampietro Mogordoy, Julio César y otros 28/10/2005.

Muchas gracias

