

CICLO DE JURISPRUDENCIA TRIBUTARIA

Distintas facetas del régimen sancionatorio y penal tributario

Dra. CP Teresa Gómez

Esp. Derecho Tributario (Fac. Derecho UBA)



CONDUCTAS: su definición.

Dolo: implica intención y voluntad de realizar el hecho punido por la norma.

Culpa: se causa un resultado típico producto de negligencia, impericia, falta del cuidado debido.

Error de tipo: se produce cuando hay un desconocimiento sobre la **ilicitud** del hecho. Un cazador dispara a un compañero pensando que es un animal (art. 50 ter)

Error de prohibición: el autor obra pensando que lo que está haciendo es legal (art. 50 ter)

AXIOMA PARA LA DEFENSA DEL CONTRIBUYENTE



- “Parafina del Plata SACI s/rec. Apelación Imp. Réditos”. C.S.J.N. - 2/9/1968
- Que, en forma coincidente, el art. 46 de la ley se refiere “a la intención de defraudar al fisco”, Y el art. 51 dispone que las sanciones previstas en los arts. 46, 44 y 45 no serán de aplicación en los casos en que ocurra “el fallecimiento del infractor”, aun cuando la resolución respectiva haya quedado firme y pasada en autoridad de cosa juzgada; con lo que se consagra el criterio de personalidad de la pena que, en su esencia, responde al principio fundamental de que sólo puede ser reprimido quien sea culpable, es decir aquel a quien la acción punible puede serle atribuida tanto objetiva como subjetivamente. ARTICULO 59 CODIGO PENAL EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL

LEGISLACIÓN ART. 35, INCISO G, LEY 11683.



ARTICULO 35 — La AFIP tendrá amplios poderes para verificar y fiscalizar. Podrá...

Inc. g) Autorizar, mediante orden de juez administrativo, a sus funcionarios a que actúen en el ejercicio de sus facultades, como compradores de bienes o locatarios de obras o servicios y constaten el cumplimiento, por parte de los vendedores o locadores, de la obligación de emitir y entregar facturas y comprobantes equivalentes con los que documenten las respectivas operaciones, en los términos y con las formalidades que exige la AFIP. La orden del juez administrativo deberá estar fundada en los antecedentes fiscales que respecto de los vendedores y locadores obren en la citada AFIP.

CLAUSURA POR ACTUACIÓN DE AGENTES ENCUBIERTOS



LEGUMES s/inf. Ley 11.683”. Cámara Nac. De Apelaciones en lo Penal Económico - Sala A - 23/5/2019

AGENTES ENCUBIERTOS - Denuncia anónima -Ausencia de emisión de ticket en las formas, requisitos y condiciones establecidas por la AFIP, aplicando cuatro días de clausura.

Obra en el expediente la existencia de dos tickets que acompañan la denuncia anónima, uno de ellos NO posee nombre de comercio emisor, dirección o dato alguno que indique que podría pertenecer a la contribuyente, además de poseer fecha **01/01/2013**, es decir que es un comprobante emitido 5 años antes de la fecha en que se realizó la denuncia anónima.

CLAUSURA POR ACTUACIÓN DE AGENTES ENCUBIERTOS



LEGUMES s/inf. Ley 11.683”. Cámara Nac. De Apelaciones en lo Penal Económico - Sala A - 23/5/2019

“Que si se admitiera que una única denuncia anónima puede constituir alguno de los “antecedentes fiscales” reclamados para que se disponga la autorización excepcional para que los agentes del organismo recaudador puedan actuar de una manera encubierta, se posibilitaría la burla a la exigencia legal de la existencia previa y de la comprobación objetiva de aquellos antecedentes”.

“Que esto es así en virtud que el requisito referido a la existencia de antecedentes fiscales, importa un límite impuesto por el propio legislador al accionar del Organismo Recaudador, el que impide que las facultades de verificación y fiscalización que le han sido otorgadas sean ejercidas abusiva o ilegítimamente. Dicho en otras palabras, este requisito evita que la administración inste a sus funcionarios a actuar en calidad de agentes encubiertos como norma y no como excepción”.

CLAUSURA POR ACTUACIÓN DE AGENTES ENCUBIERTOS



LEGUMES s/inf. Ley 11.683”. Cámara Nac. De Apelaciones en lo Penal Económico - Sala A - 23/5/2019

De todo lo analizado, surge que **no se habría dado cumplimiento** con lo establecido en el inciso g) del art. 35 de la ley 11.683 en cuanto dispone que la orden del juez administrativo deba estar fundada en los antecedentes fiscales del contribuyente. Por lo que se RESUELVE: ANULAR la disposición y de todo lo actuado en consecuencia. Sin costas.

CLAUSURA POR ACTUACIÓN DE AGENTES ENCUBIERTOS



**COPERSOL S.R.L. s/ inf. Ley 11683”- Cámara Nac. de Apelaciones
en lo Penal Económico Sala A - mayo 2021**

AGENTES ENCUBIERTOS - Denuncia anónima por no emisión y entrega de ticket operación comercial documentada mediante la comanda valorizada, por un monto de \$174 (*por la consumición de un té en hebras, un muffin de manzana y jengibre y un porteño cortado*). Importancia del ACTO ADMINISTRATIVO ley 19.549.

CLAUSURA POR ACTUACIÓN DE AGENTES ENCUBIERTOS



COPERSOL S.R.L. s/ inf. Ley 11683”- Cámara Nac. de Apelaciones en lo Penal Económico Sala A - mayo 2021.

Resulta necesario que la autorización requerida por esa norma provenga de una orden fundamentada, lo que debe entenderse como un “acto administrativo” motivado en los términos del artículo 7 inc. e) de la ley 19.549. **“La motivación requerida, exigida como resguardo de derechos y garantías de los contribuyentes, impide que el accionar de la AFIP sea arbitrario o persecutorio, razón por la cual el juez administrativo debe merituar los antecedentes y hechos que habiliten esta instancia de excepción”.**

CLAUSURA POR ACTUACIÓN DE AGENTES ENCUBIERTOS



COPERSOL S.R.L. s/ inf. Ley 11683”- Cámara Nac. de Apelaciones en lo Penal Económico Sala A - mayo 2021.

“...la denuncia de mención se encontraba consignada por “MANUEL VALDEZ”, sin especificar un D.N.I., domicilio, número de teléfono ni ningún dato tendiente a individualizar al denunciante en cuestión. “A su vez, es de señalar que la AFIP no ha realizado ningún tipo de investigación que acredite la identidad del denunciante. así como tampoco surge la existencia de antecedentes de las actuaciones originadas en virtud de la delación”.

...así las cosas, “cabe poner de resalto que, tratándose de una delación anónima, no puede comprobarse la veracidad del ticket que se adjunta a la misma, como así tampoco las declaraciones allí vertidas, razón por la cual mal puede considerarse la misma suficiente para acreditar per se la existencia del requisito legal de los “antecedentes fiscales”.

NULIDAD DE TODO LO ACTUADO

A MODO DE RECORDATORIO FINAL



- 1) En materia de multa/clausura/prisión NO se admite su aplicación por la mera configuración objetiva del hecho.
- 2) Se aconseja siempre defender la conducta que contiene el tipo: dolosa o culposa. La clausura no es dolosa, es culposa.
- 3) Agentes fiscales: su actuación DEBE ESTAR FUNDADA en los antecedentes fiscales del contribuyente que obren en la AFIP.
- 4) La actuación de la AFIP en materia sancionatoria requerirá siempre de un SUMARIO previo, y de ACTOS ADMINISTRATIVOS FUNDADOS.
- 5) LAS PRIMERAS ACTUACIONES SON LAS QUE MAS VALOR TIENEN A LO LARGO DE TODO EL EXPEDIENTE!!!