

Índice

Prólogo	17
Abreviaturas	19
Introducción	25
i) ANTECEDENTE INELUDIBLE	25
ii) JUSTIFICACIÓN DEL TEMA	26
iii) ESTRUCTURA Y METODOLOGÍA	29
iv) SOBRE LA UTILIZACIÓN DE ALGUNOS CONCEPTOS	33

PRIMERA PARTE BIEN JURÍDICO E INSOLVENCIAS PUNIBLES

Capítulo I. Derecho penal e insolvencias punibles	37
I.1. LA DESATENDIDA RELACIÓN ENTRE EL DERECHO PENAL Y EL DERECHO CONCURSAL	37
I.2. DELITO ECONÓMICO E INSOLVENCIAS PUNIBLES.....	44
I.2.1. <i>Delito económico y derecho penal económico</i>	44
I.2.2. <i>La pacífica aceptación de las insolvencias punibles como casos específicos de delitos económicos</i>	51
Capítulo II. El debate sobre el bien jurídico en las insolvencias punibles	55
II.1. LA DETERMINACIÓN DEL BIEN JURÍDICO	55
II.1.1. <i>La determinación del bien jurídico y su relevancia</i>	55
II.1.2. <i>La sistemática legal</i>	57
II.2. LAS POSICIONES PATRIMONIALISTAS	64
II.2.1. <i>Cuestión previa: el concepto de patrimonio</i>	64
II.2.2. <i>Las posiciones netamente patrimonialistas</i>	69
II.2.3. <i>Las posiciones preferentemente patrimonialistas</i>	73
II.2.4. <i>Crítica a las posiciones patrimonialistas</i>	78
II.2.4.1. <i>Prisión por deudas</i>	78
II.2.4.2. <i>Fragilidad de la distinción débito/responsabilidad (Schuld/Haftung)</i>	80

II.2.4.3.	Contradicción con el poder dominical	86
II.2.4.4.	La irrelevancia del perjuicio patrimonial y la inexistencia de mecanismos que permitan mensurar proporcionalmente la afectación de crédito	94
II.2.4.5.	La consideración patrimonial hace aplicable la excusa absolutoria del art. 268 CP.....	103
II.3.	LAS POSICIONES METAPATRIMONIALISTAS	104
II.3.1.	<i>Consideraciones previas</i>	104
II.3.2.	<i>La confianza (o fe) pública</i>	106
II.3.2.1.	Planteamiento	106
II.3.2.2.	Crítica.....	109
II.3.3.	<i>La Administración de Justicia</i>	110
II.3.3.1.	Planteamiento	110
II.3.3.2.	Crítica.....	112
II.3.4.	<i>El sistema económico crediticio</i>	113
II.3.4.1.	Planteamiento	113
II.3.4.2.	Crítica.....	116
Capítulo III.	Toma de posición respecto al bien jurídico	119
III.1.	LAS INSOLVENCIAS PUNIBLES NO PROTEGEN EL PATRIMONIO INDIVIDUAL	119
III.1.1.	<i>Insolvencias punibles: una equívoca denominación para supuestos heterogéneos</i>	119
III.1.2.	<i>La autonomía del delito de alzamiento de bienes (respecto del delito de quiebra) es originaria</i>	126
III.1.2.1.	La introducción en el CP 1848 del delito de alzamiento de bienes no fue obra de Pacheco.....	127
III.1.2.2.	La específica tipificación del alzamiento de bienes en el CP 1848 no vino a llenar un vacío de punibilidad sino que creó una nueva infracción	130
III.1.3.	<i>Las denominadas insolvencias punibles no protegen ni pueden proteger el derecho de crédito</i>	138
III.2.	REDEFINICIÓN Y NUEVO PLANTEAMIENTO DEL BIEN JURÍDICO EN LAS DENOMINADAS INSOLVENCIAS PUNIBLES	150
III.2.1.	<i>El bien jurídico en el delito de alzamiento de bienes</i>	150

III.2.1.1.	Diversas hipótesis para un mismo injusto.	151
III.2.1.2.	La ineludible embargabilidad del objeto material en el alzamiento de bienes	157
III.2.1.3.	El proceso de ejecución como bien jurídico en el delito de alzamiento de bienes.	160
III.2.1.3.1.	El proceso de ejecución como bien jurídico y su contenido.....	160
III.2.1.3.2.	El proceso de ejecución como bien jurídico y su vinculación con la Administración de Justicia.....	162
III.2.1.3.3.	El proceso de ejecución y los procedimientos extrajudiciales y administrativos	170
III.2.1.3.3.1.	El proceso de ejecución y los procedimientos extrajudiciales	171
III.2.1.3.3.2.	El proceso de ejecución y los procedimientos administrativos	174
III.2.2.	<i>El bien jurídico en el delito de concurso</i>	177
III.2.2.1.	La tensión entre las dimensiones patrimonial-individual (<i>satisfacción del crédito</i>) y económico-social (<i>mantenimiento del crédito</i>)	177
III.2.2.2.	Origen y evolución del crédito	179
III.2.2.3.	La funcionalidad del crédito <i>como bien jurídico</i>	185
III.2.2.4.	La funcionalidad del crédito es un bien jurídico de carácter socioeconómico	186

SEGUNDA PARTE
ANÁLISIS DOGMÁTICO
DE LAS INSOLVENCIAS PUNIBLES

Capítulo IV. El delito de alzamiento de bienes.....	191
IV.1. EL DELITO DE ALZAMIENTO DE BIENES Y EL PROCESO DE EJECUCIÓN.....	191
IV.1.1. <i>Lo específicamente afectado en el delito de alzamiento de bienes.</i>	191

IV.1.2.	<i>La forma de la afectación: ¿lesión o puesta en peligro?</i>	198
IV.1.2.1.	La posibilidad de afectar los bienes jurídicos supraindividuales o colectivos a título de lesión	199
IV.1.2.2.	La lesión del proceso de ejecución se verifica tanto en los comportamientos que se producen una vez iniciada la ejecución como en aquellos que tienen lugar antes de ésta.....	204
IV.1.2.2.1.	Supuestos de ejecución iniciada.....	204
IV.1.2.2.2.	Supuestos de ejecución aún no iniciada.	204
IV.2.	ESTUDIO DOGMÁTICO DEL DELITO DE ALZAMIENTO DE BIENES	206
IV.2.1.	<i>Análisis de la tipicidad del delito de alzamiento de bienes: art. 257 CP</i>	206
IV.2.1.1.	Cuestión previa.....	206
IV.2.1.2.	Tipicidad objetiva.....	208
IV.2.1.2.1.	Presupuesto típico extrapenal.....	208
IV.2.1.2.1.1.	Naturaleza y origen de la relación jurídica obligatoria.....	208
IV.2.1.2.1.2.	Exigibilidad de la relación jurídica obligatoria.....	212
IV.2.1.2.1.2.1.	La obligación sujeta a plazo sí integra el presupuesto típico extrapenal	214
IV.2.1.2.1.2.2.	La obligación sujeta a condición no integra el presupuesto típico extrapenal.....	218
IV.2.1.2.2.	Los sujetos.....	221
IV.2.1.2.2.1.	Sujeto activo.....	221
IV.2.1.2.2.2.	Sujeto pasivo	223
IV.2.1.2.3.	Objeto material.....	224
IV.2.1.2.3.1.	Bienes	224
IV.2.1.2.3.2.	Bienes de propiedad del deudor	225
IV.2.1.2.3.3.	Bienes embargables.....	227
IV.2.1.2.4.	Comportamiento típico.....	227
IV.2.1.2.4.1.	Supuesto en que, con posterioridad al alzamiento, quedan bienes dentro del patrimonio, pero éstos permanecen ocultos	230

IV.2.1.2.4.2.	Supuesto en que existe un <i>fiador solvente</i>	232
IV.2.1.2.4.3.	Supuesto de «favorecimiento (o preterición) de acreedores» respecto de obligaciones vencidas (exigibles)	234
IV.2.1.2.4.4.	Supuesto de «favorecimiento (o preterición) de acreedores» respecto de obligaciones aún no vencidas.....	236
IV.2.1.2.4.5.	Supuesto de destrucción de bienes	238
IV.2.1.2.4.6.	El alzamiento y su posible comisión por omisión.....	243
IV.2.1.3.	Tipicidad subjetiva.....	247
IV.2.1.3.1.	El ánimo de perjudicar a los acreedores y su relación con el dolo	248
IV.2.1.3.2.	La admisibilidad del dolo eventual.....	251
IV.2.2.	<i>Análisis del art. 257.1.2.º CP</i>	253
IV.2.2.1.	La descripción de la conducta	254
IV.2.2.1.1.	Su equivalencia con el alzamiento básico (<i>vid. supra III.2.1.1</i>)	254
IV.2.2.1.2.	La perturbación del proceso de ejecución.....	256
IV.2.2.1.3.	Los procedimientos abarcados	259
IV.2.2.1.4.	Procedimiento iniciado o de previsible iniciación.....	262
IV.2.2.2.	La finalidad de la conducta.....	265
IV.3.	BREVE REFERENCIA A LA FIGURA DEL ART. 258 CP.....	266
IV.3.1.	<i>Sustantividad del art. 258 CP</i>	266
IV.3.2.	<i>Tipicidad objetiva</i>	268
IV.3.3.	<i>Tipicidad subjetiva</i>	273
IV.4.	ETAPAS DE EJECUCIÓN (<i>ITER CRIMINIS</i>) EN EL DELITO DE ALZAMIENTO DE BIENES	274
IV.4.1.	<i>Momento de la consumación (y naturaleza del delito: peligro concreto o lesión)</i>	274
IV.4.2.	<i>La posibilidad de la tentativa</i>	279
IV.5.	AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	285
IV.5.1.	<i>Cuando la deudora es persona física</i>	285
IV.5.2.	<i>Cuando la deudora es persona jurídica</i>	298

IV.6.	EL DELITO DE ALZAMIENTO DE BIENES Y LOS POSIBLES CONCURSOS.	308
IV.6.1.	<i>Con las figuras de estafa contempladas en el art. 251 CP...</i>	308
IV.6.1.1.	Con el art. 251.1.º CP	309
IV.6.1.2.	Con el art. 251.2.º CP	310
IV.6.1.3.	Con el delito de otorgamiento de contrato simulado del art. 251.3.º CP	311
IV.6.2.	<i>Concurso del alzamiento de bienes con el delito societario del art. 295 CP</i>	314
IV.6.3.	<i>Concurso del alzamiento de bienes con el delito de malversación impropia del art. 435.3.º CP</i>	315
IV.6.4.	<i>Con el delito de desobediencia del art. 556 CP</i>	320
IV.6.5.	<i>Con el delito de defraudación tributaria del art. 305 CP</i> .	322
IV.6.6.	<i>Con el delito de fraude a la Seguridad Social del art. 307 CP</i>	324
IV.6.7.	<i>Con el delito de incendio de bienes propios del art. 357 CP</i> .	324
IV.6.8.	<i>Con los delitos de falsedades documentales previstos en los arts. 390 y ss.</i>	325
IV.6.9.	<i>Con el delito de estafa del art. 248 CP</i>	326
IV.6.10.	<i>Con el delito de impago de pensiones del art. 227 CP</i>	328
IV.6.11.	<i>Con el delito de imposición de condiciones laborales lesivas previsto en el art. 311.1.º</i>	330
Capítulo V.	El delito de concurso	333
V.1.	EL DELITO DE CONCURSO Y LA FUNCIONALIDAD DEL CRÉDITO	333
V.1.1.	<i>Contenido específico de la funcionalidad del crédito como bien jurídico en el delito de concurso</i>	333
V.1.2.	<i>La forma de la afectación: ¿lesión o puesta en peligro?</i>	342
V.2.	EL PRESUPUESTO EXTRAPENAL	344
V.2.1.	<i>La declaración de concurso</i>	344
V.2.2.	<i>Naturaleza dogmática de la declaración de concurso</i>	348
V.2.2.1.	La declaración de concurso como elemento integrante de la tipicidad del delito concursal	349
V.2.2.2.	La declaración de concurso como exigencia de perseguibilidad (o procedibilidad)	350
V.2.2.3.	La declaración de concurso como condición objetiva de punibilidad	351
V.2.3.	<i>Implicancias de la conclusión del concurso</i>	354

V.3.	ANÁLISIS DE LA TIPICIDAD DEL DELITO DE CONCURSO DEL ART. 260 CP.	358
V.3.1.	<i>Tipicidad objetiva</i>	358
V.3.1.1.	El sujeto activo	358
V.3.1.2.	La <i>insolencia</i> y la <i>situación de crisis económica</i> ..	361
V.3.1.2.1.	La <i>insolencia</i>	361
V.3.1.2.2.	La <i>situación de crisis económica</i>	362
V.3.1.3.	El comportamiento típico: <i>causar o agravar la insolencia o la situación de crisis económica</i>	364
V.3.1.3.1.	Supuestos de tipicidad dudosa	372
V.3.1.3.1.1.	Los supuestos denominados de <i>quiebra documental</i>	372
V.3.1.3.1.2.	El pago preferente (o preterición) de acreedores.....	377
V.3.1.3.1.3.	La destrucción física o inutilización de los bienes.....	379
V.3.1.3.1.4.	La modalidad omisiva.....	380
V.3.1.4.	El objeto material.....	382
V.3.1.5.	El perjuicio como resultado típico	383
V.3.1.5.1.	La imputación objetiva del perjuicio	385
V.3.2.	<i>Tipicidad subjetiva</i>	387
V.4.	ETAPAS DE EJECUCIÓN (<i>ITER CRIMINIS</i>) EN EL DELITO DE CONCURSO.	391
V.4.1.	<i>Momento de la consumación</i>	391
V.4.2.	<i>La posibilidad de la tentativa</i>	392
V.5.	AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	394
V.5.1.	<i>Cuestión previa</i>	394
V.5.2.	<i>Delito especial e implicancias</i>	394
V.5.3.	<i>La actuación en nombre de otro</i>	396
V.5.4.	<i>La cláusula del art. 260.1 CP, referida a la persona que actúe en nombre del deudor, como solución específica al problema del instrumento doloso no cualificado</i>	398
V.5.5.	<i>La intervención del administrador concursal</i>	404
V.5.6.	<i>La intervención del auxiliar delegado</i>	406
V.6.	DETERMINACIÓN DE LA PENA.....	408
V.7.	CONCURSOS	410
V.7.1.	<i>Concurso entre el delito concursal y el alzamiento de bienes del art. 257 CP</i>	410

V.7.2.	<i>Concurso entre el delito concursal y el delito de administración desleal del art. 295 CP.....</i>	415
V.7.3.	<i>Concurso entre el delito concursal y el delito de apropiación indebida del art. 252 CP.....</i>	416
V.7.4.	<i>Concurso entre el delito concursal y el delito de incendio de bienes propios del art. 357 CP.....</i>	417
V.7.5.	<i>Concurso entre el delito concursal y el delito de imposición de condiciones laborales lesivas del art. 311.1.º CP.....</i>	417
V.7.6.	<i>Concurso entre el delito concursal y el delito de estafa del art. 248 CP.....</i>	418