

JUAN NOEL VARELA

El delito de defraudación por administración desleal

ANÁLISIS DEL ART. 173, INC. 7º DEL CÓDIGO PENAL

PNATURALEZA DEL DELITO Y BIEN JURÍDICO TUTELADO. EL CONCEPTO DE INFIDELIDAD. DISTINCIÓN ENTRE ADMINISTRACIÓN, MANEJO Y CUIDADO. EL TIPO OBJETIVO. EL TIPO SUBJETIVO. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN. LA PLURALIDAD DE CONDUCTAS Y LA UNIDAD DE GESTIÓN. CUESTIONES DE COMPETENCIA. SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA Y SOLUCIONES ALTERNATIVAS (CONCILIACIÓN PENAL Y CRITERIOS DE OPORTUNIDAD). LA FIGURA AGRAVADA DEL ART. 174.5 DEL CÓDIGO PENAL. CASUÍSTICA. JURISPRUDENCIA. RELACIÓN CON OTRAS FIGURAS. DEBATES ACTUALES

TIPOS DELICTIVOS

5

SANDRO ABRALDES
DIRECCIÓN


hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA EDITOR

ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN	13
PRÓLOGO	17
ABREVIATURAS	23

CAPÍTULO I

PRIMERAS APROXIMACIONES: BIEN JURÍDICO PROTEGIDO Y NATURALEZA DEL DELITO

§ 1. Ubicación sistemática	27
§ 2. Un poco de historia	28
§ 3. La defraudación por administración desleal en el derecho comparado	31
a) La legislación alemana	31
b) El Código Penal italiano	32
c) El sistema español	32
§ 4. La cuestión del bien jurídico	33
a) La clientela como parte del patrimonio	36
b) Derechos hereditarios	38
c) El capital social de una empresa	39
§ 5. La decisión sobre cómo se tutela el bien jurídico	39
a) Los administradores de hecho	42
b) El cajero de supermercado	43
c) El crupier del casino	45
d) La cajera de un organismo público de sellados	45
e) Chofer encargado de repartir mercadería y realizar cobranzas	46

CAPÍTULO II

EL TIPO OBJETIVO

§ 6. Sujeto activo. La calidad especial que debe reunir el sujeto activo. La administración desleal como delito de infracción de deber	51
§ 7. El origen del sujeto activo. La configuración de la posición de garante	52
a) Fuentes internas	53
b) Fuente externa	55
1. La administración	55
2. El manejo	56
3. El cuidado	56
§ 8. El sujeto pasivo	57
a) Las sociedades comerciales	57
b) Los cónyuges	60
c) Los herederos	62
§ 9. Las modalidades típicas: del tipo de la infidelidad al tipo del abuso	62
§ 10. La posibilidad de cometer el delito mediante una omisión	64
§ 11. El perjuicio patrimonial	66
a) Acciones que impiden ganar más	68
b) Acciones que impiden obtener mejores condiciones para el patrimonio administrado	69
c) Operaciones de riesgo	69
d) La cuestión vinculada a la devolución del perjuicio	71
e) El riesgo para el patrimonio como perjuicio típicamente relevante	72

CAPÍTULO III

EL TIPO SUBJETIVO

77

CAPÍTULO IV

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN CRIMINAL

§ 12. El autor	85
a) El abogado	86
b) El agente inmobiliario	87
c) El agente de turismo	87
d) El albacea testamentario	87
e) El agente de bolsa	87
f) El cajero de banco	88
g) El productor de seguros	88
h) Supervisora del área contable de una empresa	88
§ 13. La coautoría	89
a) Los miembros de la comisión directiva de un club	89
b) El caso de una liquidadora de un consorcio de copropietarios	89
§ 14. La autoría mediata	90

CAPÍTULO V

**COMIENZO DE EJECUCIÓN Y CONSUMACIÓN.
LA TENTATIVA**

95

CAPÍTULO VI

PLURALIDAD DE CONDUCTAS Y UNIDAD DE GESTIÓN

§ 15. Introducción	99
§ 16. El fallo «Pompas»	100
§ 17. Consecuencias prácticas. «Ne bis in idem» y prescripción de la acción penal	105

CAPÍTULO VII

CUESTIONES DE COMPETENCIA

§ 18. Principio general. Juez competente según el lugar de los actos desleales o del perjuicio patrimonial	111
§ 19. Casos en los que no se conoce el lugar del perjuicio o de los actos desleales	112
§ 20. Competencia según el lugar en donde debía efectuarse la rendición de cuentas	113
§ 21. Proceso de globalización y operaciones transnacionales	114
§ 22. Intervención de la Justicia Federal	115

CAPÍTULO VIII

NOTAS SOBRE LA PUNIBILIDAD

§ 23. La escala penal	121
§ 24. La excusa absolutoria del art. 185 del CP	123

CAPÍTULO IX

**LA DEFRAUDACIÓN POR ADMINISTRACIÓN DESLEAL
Y LA SUSPENSIÓN DEL JUICIO A PRUEBA**

129

CAPÍTULO X

**EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL POR ACUERDOS
DE CONCILIACIÓN. LOS CRITERIOS DE OPORTUNIDAD**

§ 25. Acuerdos de conciliación y defraudación por administración desleal	136
§ 26. Criterios de oportunidad	137
§ 27. Soluciones alternativas en la defraudación contra una Administración pública	138
§ 28. Imposibilidad de homologar acuerdos de conciliación en casos de violencia de género	141

CAPÍTULO XI

ALGUNAS DISCUSIONES ACTUALES

§ 29. La expansión del delito de defraudación por administración desleal	145
§ 30. La aventura judicial cuando nada se conoce sobre una gestión, pero se sospecha el fraude. Contenido deficiente de las denuncias: ¿luz verde para revisar toda la administración?	147
§ 31. El consentimiento	148
a) El consentimiento y sus consecuencias en el ámbito de las sociedades comerciales	150
§ 32. La rendición de cuentas	152

CAPÍTULO XII

**LA FIGURA AGRAVADA: EL DELITO DE DEFRAUDACIÓN
CONTRA UNA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA**

157

CAPÍTULO XIII

RELACIÓN CON OTRAS FIGURAS

§ 33. La relación con el hurto	164
§ 34. Los puntos de contacto con la defraudación por retención indebida	167
§ 35. La administración desleal y la estafa	169
§ 36. La relación con las falsedades documentales	172
§ 37. Los puntos de contacto con el delito de quiebra fraudulenta	173
§ 38. La relación con la defraudación del titular fiduciario y el administrador de fondos comunes de inversión	174
§ 39. La relación con la concurrencia desleal	175
§ 40. La relación con el prevaricato de los abogados	177
§ 41. La relación con el delito de apropiación indebida de recursos de la seguridad social	177
§ 42. La relación con el delito de balance falso	178
§ 43. La vinculación con el delito de incumplimiento de los deberes de funcionario público	179
§ 44. La administración desleal y el peculado	180

CAPÍTULO XIV

**EL TIPO PENAL EN LOS INTENTOS DE REFORMA
DEL CÓDIGO PENAL DE LA NACIÓN**

185

BIBLIOGRAFÍA GENERAL

187