



Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 1

FSM 7827/2019/CA2 Carátula: "IMPUTADO: THERMO SET SOCIEDAD ANÓNIMA INDUSTRIAL Y COMERCIAL Y OTRO s/INFRACCION LEY 24.769 DENUNCIANTE: AFIP -SEGURIDAD SOCIAL OESTE", del Juzgado Federal de Tres de Febrero, Secretaría N° 6
Registro de Cámara: 12680

San Martín, 30 de octubre de 2020.-

VISTOS Y CONSIDERANDO:

Llegan las presentes actuaciones a estudio del Tribunal, en virtud del recurso de apelación interpuesto por el Ministerio Público Fiscal contra el punto dispositivo I del auto de fecha 10 de septiembre de corriente año, que dispuso sobreseer parcialmente a Carlos Duarte en orden a la retención indebida de aportes de sus empleados en relación de dependencia con destino al Régimen Nacional de Obra Social correspondiente a los períodos septiembre de 2013 a abril de 2015 y septiembre de 2015 a noviembre de 2017 (Art. 334 y 336, Inc. 3 del CPPN).

El recurrente entendió, que la conducta por la cual se sobresee al encartado en el punto I y aquella por la que se suspende el trámite del sumario, punto II, no resultan sucesos independientes sino que configuran un único evento calificable bajo la misma adecuación típica.

Por tal motivo, afirmó que la circunstancia de que no se hallen contemplados en la ley de regularización del pago, los aportes destinados al sistema de obras sociales, conlleva a estar a la espera de lo que en definitiva ocurra con el plan de pagos al que se acogiera el encartado. Ello, a fin de



resguardar la garantía constitucional contra el doble juzgamiento.

Puesto a resolver en orden a lo que ha sido materia de agravio, toca recordar que este tribunal ha sostenido con anterioridad, que el objeto del delito imputado ampara el importe retenido correspondiente al sistema de seguridad social nacional, provincial y de CABA.

Así, las leyes nacionales que contemplan el Sistema Único de Seguridad Social, son la ley de jubilaciones y pensiones y la ley de obras sociales. Ambas están compuestas por un sistema de aportes y contribuciones en que el encargado de recaudar es la AFIP y la ANSES o, la obra social que corresponda al trabajador, los destinatarios finales.

Serán, los aportes retenidos al trabajador y no depositados debidamente, por ambos conceptos de manera conjunta, los que configuran el ilícito penal previsto por la norma.

Esto así, toda vez que es la seguridad social amparada en este monto retenido indebidamente, destinado finalmente a distintos subsistemas, el universo que constituye el bien jurídico tutelado (Confr. esta Sala FSM 85156/2017/1/CA1 Registro de Cámara:12.210, Rta.: 5-11-2019, en igual sentido, Sala II FSM 171026/2018/1, Registro de Cámara:9623 y su cita).





Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 1

FSM 7827/2019/CA2 Carátula: "IMPUTADO: THERMO SET SOCIEDAD ANÓNIMA INDUSTRIAL Y COMERCIAL Y OTRO s/INFRACCION LEY 24.769 DENUNCIANTE: AFIP -SEGURIDAD SOCIAL OESTE", del Juzgado Federal de Tres de Febrero, Secretaría N° 6
Registro de Cámara: 12680

Tal como resaltara el magistrado de la instancia anterior, la ley 27.541 ha excluido del régimen de regulación de obligaciones tributarias, de la seguridad social y aduanera a los aportes y contribuciones con destino a las obras sociales (Art.8, 2ª párrafo), los que no podrán beneficiarse de las condiciones excepcionales desarrolladas en la norma legal. Ello, sin perjuicio de la invitación que se desprende de ese mismo artículo, a los organismos correspondientes.

En lo que aquí importa, lo cierto es que se han establecido disposiciones que incluyen únicamente, una parte de los subsistemas antes referidos, a pesar de constituir esos subsistemas, desde el punto de vista penal, una única conducta alcanzada por una misma adscripción típica.

Por otra parte, ha de tenerse en cuenta, que el Art. 10 de la norma citada y las Resoluciones Generales de la AFIP 4667/2020 -Art.18- y 4816/2020 -Art. 20- establecen que quedará suspendida la acción penal desde el día del acogimiento al régimen allí reglamentado.

Por tal motivo, se encuentra suspendida la potestad de persecución por el ilícito investigado respecto de la persona acogida.



Así las cosas, asiste razón al recurrente debiendo revocarse el punto dispositivo apelado y estar a la suspensión dispuesta en el punto dispositivo II -que se encuentra firme- por aplicación del citado Art. 10 de la ley 27.541, respecto de los períodos allí detallados.

Por todo ello, el Tribunal **RESUELVE:**

REVOCAR el punto dispositivo I del auto apelado, en todo cuanto decide y estar a lo dispuesto en el punto II del mismo resolutivo.

Regístrese, notifíquese, hágase saber a la Dirección de Comunicación Pública de la C.S.J.N. (Acordada 15/13 y ley 26.856) y devuélvase.-

JUAN PABLO SALAS
JUEZ DE CAMARA

MARCELO DARIO FERNANDEZ
JUEZ DE CAMARA

MARCOS MORAN
JUEZ DE CAMARA

MARIA ALEJANDRA LORENZ
PROSECRETARIO DE CAMARA





Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 1

FSM 7827/2019/CA2 Carátula: "IMPUTADO: THERMO SET SOCIEDAD ANÓNIMA INDUSTRIAL Y COMERCIAL Y OTRO s/INFRACCION LEY 24.769 DENUNCIANTE: AFIP -SEGURIDAD SOCIAL OESTE", del Juzgado Federal de Tres de Febrero, Secretaría N° 6
Registro de Cámara: 12680

NOTA: Para dejar constancia que el acuerdo de los señores jueces Juan Pablo Salas, Marcos Morán y Marcelo Darío Fernández, integrantes de la Sala I de la Cámara Federal de Apelaciones de San Martín, fue realizado por medios virtuales o remotos y firmado electrónicamente por los magistrados y funcionario actuante, de conformidad a lo dispuesto por la Acordada 12/2020 de la CSJN, en el contexto de la situación excepcional o de emergencia declarada por los DNU 297/2020, 325/2020, 355/2020, 408/2020, 459/2020, 493/2020, 520/2020, 576/2020, 605/2020, 641/2020, 677/2020, 714/2020, 752/2020 y sus respectivas prórrogas; Acordadas 4/2020, 6/2020, 8/2020, 10/2020, 13/2020, 14/2020, 16/2020, 18/2020, 25/2020, 27/2020 y 31/2020 de la CSJN; y Acordada 61/2020 y providencias de presidencia del 20/3/2020, 1/4/2020, 13/4/2020, 27/4/2020, 12/5/2020, 26/5/2020, 9/6/2020, 30/6/2020 y 20/7/2020 de esta CFSM.

Secretaría Penal N° 1, 30 de octubre de 2020.

Fecha de firma: 30/10/2020

Firmado por: MARIA ALEJANDRA LORENZ, PROSECRETARIO DE CAMARA

Firmado por: JUAN PABLO SALAS, JUEZ DE CAMARA

Firmado por: MARCELO DARIO FERNANDEZ, JUEZ DE CAMARA

Firmado por: MARCOS MORAN, JUEZ DE CAMARA



#33208938#270284690#20201030113743568