



## Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: "Legajo N° 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION", del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaría Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

San Martín, 13 de marzo de 2023.

### **VISTOS Y CONSIDERANDO:**

**I.** Llega la presente incidencia a estudio de este Tribunal, en virtud del recurso de apelación interpuesto por el Dr. Eduardo Pablo Craviotto, auxiliar fiscal de la Fiscalía Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, contra el auto que dispuso el sobreseimiento de Gustavo Alejandro Blanstein, en su carácter de responsable de la firma Fantomás S.A, en relación al delito de retención indebida de los recursos de la seguridad social, por el período fiscal 12/2017 (art. 336 inc. 3 del CPPN).

**II.** En líneas generales, el recurrente señaló que la solución liberatoria adoptada por la instancia de grado se sustentó en una errónea interpretación del tipo penal en trato.

Al respecto, estimó que se trataba de un delito de omisión, cuya materialidad se verifica desde el momento en que obvió el depósito de la suma retenida en el término de ley.

En esa senda, afirmó que el pago parcial efectuado posteriormente, no neutraliza el carácter delictivo de la maniobra.

**III.** Ahora bien, el análisis de las constancias que integran el presente el sumario, habilita la homologación la





## Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: “*Legajo N° 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION*”, del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaría Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

decisión objeto de estudio ante esta instancia, conforme los argumentos que a continuación se expondrán.

En primer lugar, tal como fuera invocado por el juzgado instructor, esta Alzada en pretéritas intervenciones, analizó la vigencia de la acción penal, frente a la existencia de pagos parciales, en relación a aportes retenidos y no depositados destinados al régimen previsional y al régimen nacional de obras sociales.

Sobre el particular se indicó que ambos “integran el ámbito de protección establecido por el Art. 9 de la ley 24.749 y 7 del Régimen Penal Tributario previsto en la ley 27.430 (Art.279), cuyo bien jurídico tutelado es el sistema de seguridad social compuesto por ambos subsistemas (Confr. ésta Sala FSM 85156/2017/1 Rta.: 5-11-2019, FSM 7827/2019, Rta.: 30 10-2020, entre muchas otras).

Ello así, toda vez que el decreto n° 2284/92 creó el sistema único de la seguridad social -S.U.S.S.- que a los fines de unificar la recaudación instituyó la contribución unificada de la seguridad social, percepción que se encuentra a cargo de la AFIP-DGI.

El Alto Tribunal, al referirse al decreto de mención, ha señalado: ‘se instituyó el Sistema Único de Seguridad Social (S.U.S.S), expresión del criterio unificador en la materia de





## Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: “*Legajo N° 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION*”, del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaria Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

que se trata, que absorbió al Instituto Nacional de Previsión Social y, por su intermedio a las cajas nacionales de previsión. Asimismo, se creó la Contribución Unificada de la Seguridad Social (C.U.S.S.), denominación que abarca a todos los aportes y contribuciones al S.U.S.S., los correspondientes al régimen previsional, así como también los del Instituto Nacional de Obra Social para Jubilados y Pensionados (P.A.M.I), Administración del Seguro de Salud (A.N.S.S.A.L.), Fondo Nacional de Empleo, Régimen Nacional de Obras Sociales y Cajas de Subsidios y Asignaciones Familiares (decreto2284/91).’ (Confr. CSJN S. 515. XLIV. ORI)” -ver registro 13.359, FSM 52.344/2017/9/CA4, de esta Sala, Secretaria Penal Nro. 1-.

De este modo, se concluye sobre la existencia de un sistema único de seguridad social integrado por los dos distintos subsistemas, con la finalidad de dar cobertura a las diferentes contingencias correspondientes a la seguridad social, debiendo considerarse desde un aspecto dogmático penal como un único hecho.

Sin perjuicio de lo aquí apuntado, las pautas señaladas no impiden analizar la vigencia de la acción penal y su exigibilidad, a partir de las previsiones de la ley 27.541 y sus sucesivas modificatorias, principalmente, ante las soluciones liberatorias otorgadas por la normativa excepcional de perdón





## Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: “Legajo N° 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION”, del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaría Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

fiscal. Ello, a los fines garantizar la armónica integración de las diversas previsiones legislativas aplicables al particular.

Así, en su artículo 10, indicó que “la cancelación total de la deuda en las condiciones previstas en el presente régimen, por compensación, de contado o mediante plan de facilidades de pago, producirá la extinción de la acción penal tributaria o aduanera, en la medida que no exista sentencia firme a la fecha de cancelación”.

Véase que se descartó expresamente a las deudas con destino al régimen de riesgos de trabajo y los aportes y contribuciones con destino a las obras sociales. Tal exclusión, se sustenta, en definitiva, en la sencilla razón de que se tratan de organismos autónomos, ajenos a la órbita del Estado Nacional, circunstancia que impide decidir sobre sus acreencias, patrimonio y cuestiones inherentes a su propio funcionamiento, más allá de las recomendaciones efectuadas al invitar “a las obras sociales y a las aseguradoras del riesgo del trabajo a establecer programas de regularización de deudas en condiciones similares a las previstas en el presente capítulo”.

Sin embargo, ofreció un abordaje distinto en relación a las deudas ya pagadas por fuera de las especificaciones de la amnistía legal. Al respecto, la manda invocada brindó también la posibilidad de extinguir la acción penal a “aquellas





## Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: “*Legajo N° 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION*”, del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaría Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

obligaciones de idéntica naturaleza a las mencionadas, que hayan sido canceladas con anterioridad a la entrada en vigencia de la presente ley modificatoria, incluidas, en este supuesto, las inherentes al Régimen Nacional de Obras Sociales” (Artículo 10, según versión ley 27.562 B.O. 26/8/2020).

De lo expuesto, se colige que otorgó la posibilidad de un perdón a aquellas obligaciones del sistema previsional ya canceladas con anterioridad a la entrada en vigencia de la ley en estudio, incluyendo, a su vez, de forma expresa, las inherentes al régimen de obras sociales.

El análisis de la norma en trato, permite formular algunas consideraciones. Así, es posible sostener que el legislador, con acierto en la técnica legislativa empleada, al no poder imponer condiciones para un acogimiento por deudas ajenas, esto es, aquellas correspondientes a las obras sociales y aseguradores de riesgo de trabajo, se limitó en ofrecerlo, bajo las condiciones impuestas, únicamente a aquellas que correspondían a sus propias arcas, tal como lo son las vinculadas al subsistema previsional, aun cuando pertenecen a un único sistema.

Sin embargo, sí pudo prever una solución liberatoria para ambos subsistemas, para deudas ya canceladas con





## Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL N° 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: “*Legajo N° 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION*”, del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaria Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

anterioridad al régimen de excepción, constituyendo, en definitiva, una decisión de política criminal.

Sentado expuesto y frente a las particularidades del caso en estudio, corresponde analizar los efectos del pago parcial que realizó el contribuyente por el monto retenido y no depositado correspondiente al sistema de las obras sociales en el periodo objeto de análisis (20.915,09 pesos).

A partir de la norma invocada, el perdón previsto por el legislador frente a la previa cancelación de la deuda inherente al subsistema de las obras sociales, en el caso que nos ocupa, excluye la perseguibilidad penal de unos de los competentes del delito, eliminándose la tipicidad del hecho imputado, en tanto el monto de la deuda subsistente no extinguida no supera las condiciones objetivas de punibilidad.

De este modo, alcanzado el perdón normativo parcial, los elementos del delito que subsisten, se mantienen por debajo el mínimo impuesto por la ley tributaria condicionando la tipicidad del periodo objeto de imputación.

Ante ello, luce razonable la desvinculación del imputado del presente proceso.

De lo expuesto, en razón de los específicos argumentos desarrollados, se confirma la decisión recurrida.





Poder Judicial de la Nación

CAMARA FEDERAL DE SAN MARTIN - SALA I-SEC. PENAL Nº 3

**Causa FSM 35504/2022/1/CA1** Carátula: “*Legajo Nº 1 - DENUNCIADO: FANTOMAS SA Y OTRO s/LEGAJO DE APELACION*”, del Juzgado Federal en lo Criminal y Correccional Nro. 2 de Morón, Secretaria Nro. 7.  
**Registro de Cámara: 10.616.**

**CONFIRMAR** el auto apelado en cuanto fuera motivo de agravio.

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. –

MARCOS MORÁN

MARCELO DARIO FERNÁNDEZ

JUAN PABLO SALAS

MATIAS A. LATINO  
SECRETARIO DE CÁMARA

