

XXXVI SEMINARIO DE DERECHO ADUANERO

**“El Sistema Procesal Penal
vigente en el marco de los
Delitos Aduaneros”**

09/07/2014

Dr. Aldo Isaías Falconí Grillo

I.- Instituciones del Derecho Privado recogidas al Derecho Aduanero:

- El Mandato**
- La Responsabilidad**
- La Fianza**

RÉGIMEN DE IMPORTACION

- Importación para el Consumo
- Importación a la Zona de Tratamiento Aduanero Especial
- Reimportación en el mismo estado.
- Admisión Temporal para Reexportación en el mismo estado.

RÉGIMEN DE EXPORTACION

- Exportación Definitiva
- Exportación Temporal

SISTEMAS DE CONTROL

- CONTROL O CANAL VERDE
- CONTROL O CANAL NARANJA
- CONTROL O CANAL ROJO

Derecho Penal:

Desde el punto sociológico

- A) Medio de control social directo
- B) Medio de control social indirecto

Características:

- A) Público
- B) Regulador de conductas humanas
- C) Control normativo
- D) Personalísimo

- A) Criminología
- B) Política Criminal
- C) Dogmática Penal

Principios Fundamentales:

- A) Legalidad
- B) Prohibición de la Analogía
- C) Protección de los Bienes Jurídicos
- D) Juicio Legal o debido proceso

- D) Ejecución Legal de la Pena
- E) Proporcionalidad de la Pena

Teoría del Delito:

A) Típico

B) Antijurídico

C) Culpable

El Marco Legislativo

---- Código Penal/ Ley 26461/ Ley 28008

Figuras Delictivas

- Contrabando
- Defraudación de Rentas de Aduanas
- Receptación Aduanera
- Tráfico de Mercancías prohibidas o restringidas
- Financiamiento

Objetivo: Protege el control aduanero.

Conjunto de medidas adoptadas por la Administración con el objeto de asegurar el cumplimiento de la legislación.

- **Primera Modificación:**

- Elementos objetivos que motivaron que para la configuración del delito se aumente de 2 UIT a 4UIT.

Antecedentes:

Denuncias de SUNAT : 2,714

Archivadas : 920

Formalizadas ante

Poder Judicial : 871

ADUANA	DENUNCIA	INVESTIG.	ARCHIVADAS	FORMALIZADA
MOLLEND	62	35	5	22
PAITA	117	38	54	25
IQUITOS	79	27	7	45
PISCO	57	16	0	41

ADUANA	DENUNCIA	INVESTIG.	ARCHIVADAS	FORMALIZADA
MOLLEND	62	35	5	22
PAITA	117	38	54	25
IQUITOS	79	27	7	45
PISCO	57	16	0	41
AREQUIPA	186	96	21	70
P.MALDON	27	4	11	12
CHICLAYO	215	2	156	57
SALAVERRY	45	0	11	34
ILO	55	9	30	16
PUNO	275	105	115	55
TUMBES	83	21	29	33
TARAPOTO	108	15	43	50
CUSCO	223	152	39	32
CHIMBOTE	13	0	0	13
TACNA	240	80	70	90
PUCALLPA	21	0	0	21
LIMA	908	324	329	255
TOTAL	2714	923	920	871

De 453 procesos concluidos por el Poder Judicial, 146 terminaron con sentencia absolutoria y con orden de devolución de mercancías.

ADUANA	PROCESOS CONCLUIDOS CON PENA PRIVATIVA	PROCESOS CONCLUIDOS – ABSUELTOS
MOLLENDO	30	5
PAITA	16	12
IQUITOS	8	0
PISCO	19	2
AREQUIPA	15	29
P.MALDON	6	0
CHICLAYO	20	7
SALAVERRY	15	7
ILO	4	4
PUNO	15	3
TUMBES	36	7
TARAPOTO	10	7
CUSCO	8	22
CHIMBOTE	0	3
TACNA	30	12
PUCALLPA	7	1
LIMA	72	25
TOTAL	307	146

MONEDA	PERU 2UIT	ARGENTINA 100,000 P	COLOMBIA 28,335 P	ESPAÑA 150,000 E
US\$		23,104	15,669	196,266
SOLES		62,173	42,165	528,152

SEGUNDA MODIFICACIÓN

CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES

Se ha adicionado, en el caso del delito de contrabando, cuando el ingreso o salida de mercancías, en adición a las armas de fuego, municiones, explosivos, los diesel, gasolinas, gasoholes, así como cualquier sustancias que por su naturaleza, cantidad o características puedan afectar o sean nocivas para la salud, el medio ambiente.

COLOMBIA

La Ley N°599 del año 2000, sanciona la figura penal agravada de contrabando de hidrocarburos, con pena de 3 a 5 años y multa de 300 a 1500 salarios mínimos legales

VENEZUELA

La ley de delitos de contrabando señala en los artículos 21° y 22°, que sanciona al que ingresa o extrae del territorio nacional, petróleos, combustibles, minerales y demás derivados sin cumplir las disposiciones con prisión de 10 a 12 años.

TERCERA MODIFICACIÓN

INCAUTACIÓN Y VALORACIÓN DE MERCANCÍAS

El Fiscal NO SÓLO ordenará la incautación y secuestro de las mercancías, medios de transporte, bienes y efectos que constituyan objeto del delito, sino que se adicionado, a todos los instrumentos utilizados para la comisión del mismo.

**No procede entrega
hasta en tanto no haya mandato firme.**

**En el caso de vehículos o bienes susceptibles de
inscripción registral:
queda prohibido sustituir medida.**

Cuando la incautación se produce por otras autoridades, será puesto a disposición de la Administración, en el término de (3) días hábiles, pero poner en conocimiento en 24 horas.

CUARTA MODIFICACIÓN

ADJUDICACIÓN DE MERCANCÍAS

La regla señala que la Administración Aduanera adjudicará directamente, dando cuenta al Fiscal y Juez Penal que conocen la causa y al Contralor General de la República, los bienes.

Los alimentos de consumo humano así como prendas de vestir y calzado, al Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables, Ministerio de Desarrollo e Inclusión Social o los programas sociales que tengan adscritos con calidad de unidad ejecutora, así como a las instituciones sin fines de lucro y debidamente reconocidas, dedicadas a actividades asistenciales.

La entidad o institución beneficiada tiene un plazo de veinte (20) días hábiles para recoger las mercancías adjudicadas.

La norma ha incorporado que el **diesel, gasolinas y gasoholes** será a favor de las entidades del Estado encargadas de la **prevención y represión de los delitos aduaneros** o de las **Fuerzas Armadas** que prestan la **colaboración** en el tema de **represión del delito**.

Se dispone que los hidrocarburos, tengan una adjudicación directa. La respuesta es por la peligrosidad de estos combustibles, que muchas veces están en bidones, bolsas de plástico, botellas de plástico, pudiendo originar daño a la salud del personal de Aduanas.

QUINTA MODIFICATORIA

TEMA DE SANCIONES DE CARÁCTER ADMINISTRATIVA

La norma originaria indica que la infracción administrativa será sancionada conjunta o alternativamente con el comiso, multa, suspensión, etc; sin embargo, la norma incorpora que en aquellos casos en los cuales no se pueda identificar al infractor se aplicará el comiso sobre la mercancía incautada.

- Respecto de las sanciones a las personas jurídicas, la norma originaria indica que le corresponderá una multa por una suma equivalente a dos veces los tributos dejados de pagar.
- Suspensión de actividades: gradualidad.

SEXTA MODIFICATORIA

SE ADICIONA DISPOSICIÓN

Tratándose de la incautación de metales preciosos, joyas y piedras preciosas o semipreciosas provenientes de un delito aduanero, la Administración Aduanera puede rematar estos bienes.

(10%) recurso propio de la SUNAT

(90%) ingreso del Tesoro Público.

No podrán acogerse a ninguno de los beneficios por colaboración eficaz los que incurran en el delito de financiamiento de los delitos aduaneros.

- **DELITO DE CONTRABANDO**

Autor, sustrae, elude o burla el control aduanero ingresando mercancías del extranjero o las extrae del territorio nacional o no las presenta para su verificación o reconocimiento físico.

Delito de dominio

A) conducta típica:

- Ingresar**
- Extracción**
- No presentación**
- Ocultación**

B) Objeto Material del delito:
la mercancía

C) Resultado Típico:
El hecho final del evento

D) Elemento subjetivo:

Se sanciona únicamente a título de dolo

E) Consumación y tentativa

F) Autoría y Participación

E) concurso ideal de delito:

- **en ejecución del contrabando**

➤ La pena: 5/8 (Privativa)

➤ 365/ 730 días-multa.

La no presentación de la mercancía y como tal debe entenderse a ésta, como la ocultación o sustracción de mercancías a la acción de verificación o reconocimiento físico de la aduana, dentro de los recintos o lugares habilitados.

MODALIDADES DEL DELITO DE **CONTRABANDO:**

Extraer, consumir, utilizar o disponer de las mercancías de la zona primaria delimitada por la Ley General de Aduanas o por leyes especiales sin haberse autorizado legalmente su retiro.

Consumir, almacenar, utilizar o disponer de las mercancías que hayan sido autorizadas para su traslado de una zona primaria a otra, para su reconocimiento físico, sin el pago previo de los tributos o gravámenes

Internar mercancías de una zona franca o zona geográfica nacional de tratamiento aduanero especial o de alguna zona geográfica nacional de menor tributación y sujeta a un régimen especial arancelario hacia el resto del territorio nacional sin el cumplimiento de los requisitos de Ley o el pago previo de los tributos diferenciales.

Conducir en cualquier medio de transporte, hacer circular dentro del territorio nacional, embarcar, desembarcar o transbordar mercancías, sin haber sido sometidas al ejercicio de control aduanero.

Intentar introducir o introduzca al territorio nacional mercancías con elusión o burla del control aduanero utilizando cualquier documento aduanero ante la Administración Aduanera.

DEFRAUDACIÓN DE RENTAS DE **ADUANA**

a) sujetos:

- EL QUE REALIZA ACTIVIDADES DE COMERCIO EXTERIOR
- RECAE EN EL PROPIETARIO DE LA MERCANCIA O AGENTE

b) Conducta Típica

Tramite aduanero – modalidad: engaño, ardid, astucia u otra forma fraudulenta

C) Objeto del delito:

Las mercancías que salen y entran al territorio aduanero y que deben dar lugar al pago de derechos

D) Resultado Típico:

Es un delito de resultado, constituido por la falta de pago de los derechos y gravámenes aduaneros.

E) consumación y tentativa:

Se consuma por la falta de percepción

Tentativa: No consiga defraudar la rentas por causa ajenas al autor del evento. Comience el despacho

e) Autoría y Participación:

- **Despachador de aduanas**

Se configura cuando mediante trámite aduanero, valiéndose de engaño, ardid, astucia u otra forma fraudulenta se deja de pagar en todo o en parte los tributos u otro gravamen o los derechos antidumping o compensatorios que gravan la importación o aproveche ilícitamente una franquicia o beneficio tributario.

Pena : 5/8 años

Accesoria : 365 a 730 días-multa

MODALIDADES DE LA DEFRAUDACIÓN DE RENTAS DE ADUANA

Importar mercancías amparadas en documentos falsos o adulterados o con información falsa en relación con el valor, calidad, cantidad, peso, especie, antigüedad, origen u otras características como marcas, códigos, series, modelos, que originen un tratamiento aduanero o tributario más favorable al que corresponde a los fines de su importación.

Simular ante la administración aduanera total o parcialmente una operación de comercio exterior con la finalidad de obtener un incentivo o beneficio económico o de cualquier índole establecido en la legislación nacional

Sobrevaluar o subvaluar el precio de las mercancías, variar la cantidad de las mercancías a fin de obtener en forma ilícita incentivos o beneficios económicos establecidos en la legislación nacional, o dejar de pagar en todo o en parte derechos antidumping o compensatorios.

Alterar la descripción, marcas, códigos, series, rotulado, etiquetado, modificar el origen o la subpartida arancelaria de las mercancías para obtener en forma ilícita beneficios económicos establecidos en la legislación nacional.

RECEPTACIÓN

ADUANERA

DELITO : COMUN

SUJETOS: QUIEN RECIBE
LA MERCANCIA

CONDUCTA

TIPICA : NEGOCIACIÓN
PARA EL FIN

Se sanciona al que adquiere o recibe en donación, en prenda, almacena, oculta, vende o ayuda a comercializar mercancías cuyo valor sea superior a 4 UIT. Tener conocimiento.

La pena

- ✓ 3/6 años
- ✓ 180 a 365 días-multa

FINANCIAMIENTO

- ✓ DELITO : AUTONOMO
- ✓ SUJETOS : CUALQUIERA QUE
DISPONGA DE
MEDIOS ECONOMICOS
- ✓ CONDUCTA
TIPICA : LA ACCION DE
FINANCIAR

ELEMENTO SUBJETIVO

DOLO

SE REQUIERE QUE EL AUTOR CONOZCA QUE SUMINISTRA MEDIOS PARA LA COMISION.

- ✓ **Sanciona al sujeto que financie por cuenta propia o ajena la comisión de los delitos aduaneros.**
- ✓ **Pena : 8/12 años. (365 a 730 días-multa).**


TRÁFICO DE MERCANCÍAS PROHIBIDAS O RESTRINGIDAS

CONDUCTA

**SE REQUIERE QUE EL AUTOR HAYA UTILIZADO UN
MEDIO IRREGULAR PARA INTRODUCIR O EXTRAER
MERCANCIAS.**

✓ **CONSUMACION** CUANDO  INGRESA
LA MERCANCIA

✓ **PROHIBIDAS** PORQUE ATENTAN:

-  ■ DECORO NACIONAL
- SALUD PUBLICA
- PROTECCIONAL
MEDIO AMBIENTE
- SEGURIDAD INTERNA

✓ **RESTRINGIDAS** ARMAS, MUNICIONES



AGRAVANTES

Pena

✓ 8/12 años

✓ 730 a 1460 días-multa

Las mercancías objeto del delito sean armas de fuego, municiones, explosivos, elementos nucleares, diesel, gasolinas, gasoholes, abrasivos químicos o materiales afines, sustancias o elementos que por su naturaleza, cantidad o características puedan afectar o sean nocivas para la salud, seguridad pública y el medio ambiente.

Interviene en el hecho en calidad de autor, investigador o cómplice primario un funcionario o servidor público en el ejercicio o en ocasión de sus funciones, con abuso de su cargo o cuando el agente ejerce funciones públicas conferidas por delegación del Estado.

Interviene en el hecho en calidad de autor, instigador o cómplice primario un funcionario público o servidor de la Administración Aduanera o un integrante de las Fuerzas Armadas o de la Policía Nacional.

Se cometiere, facilite o evite su descubrimiento o dificulte u obstruya la incautación de la mercancía. (Fuerza/Intimidación)

Es cometido por dos o más personas o el agente integra una organización destinada a cometer los delitos aduaneros.

**Los tributos u otros gravámenes o derechos
antidumping o compensatorios no cancelados
o cualquier importe indebidamente obtenido
superiores a 5 Unidades Impositivas Tributarias**

**Se utilice un medio de transporte
acondicionado o modificado en su
estructura.**

Se haga figurar como destinatarios o proveedores a personas naturales o jurídicas inexistentes, o se declare domicilios falsos en los documentos y trámites.

Se utilice a menores de edad o cualquier otra persona inimputable.

Cuando el valor de las mercancías sea superior a veinte (20) Unidades Impositivas Tributarias.

CONSECUENCIAS ACCESORIAS

Sí para la ejecución de un delito aduanero se utiliza la organización de una persona jurídica o negocio unipersonal, con conocimiento de sus titulares, el juez deberá aplicar:

- ✓ **Clausura temporal o definitiva**
- ✓ **Disolución de la persona jurídica.**

- ✓ **Cancelación de licencias, derechos y otras autorizaciones administrativas o municipales de que disfruten.**
- ✓ **Prohibición temporal o definitiva a la persona jurídica para realizar actividades de la naturaleza de aquellas en cuyo ejercicio se haya cometido, favorecido o encubierto el delito.**

- ✓ **En el caso que los responsables por la comisión de los delitos aduaneros fuesen extranjeros, serán condenados, además, con la pena de expulsión definitiva del país, la misma que se ejecutará después de cumplida la pena privativa de libertad.**

INVESTIGACIÓN DEL DELITO Y PROCESAMIENTO

- ✓ El Fiscal ordenará la incautación y secuestro.
- ✓ La custodia será por parte de la Aduana.
- ✓ Entrega sólo con mandato judicial.

En el caso de vehículos o bienes susceptibles de inscripción registral, queda prohibido, bajo responsabilidad, sustituir la medida de incautación o secuestro de estos bienes por embargos en forma de depósito, inscripción u otra que signifique su entrega física al propietario o poseedor de los mismos.

La prohibición de disponer la entrega o devolución de las mercancías, incluso con mandato fiscal.

Recibidas las mercancías incautadas, por la Administración Aduanera, cuando exista persona detenida por los delitos aduaneros mencionados, procederá bajo responsabilidad en el término de veinticuatro (24) horas, al avalúo y reconocimiento físico.

Tratándose de mercancías que por su naturaleza, cantidad o por la oportunidad de la intervención no pudieran ser valoradas dentro del plazo antes indicado, el detenido será puesto a disposición de la Fiscalía Provincial Penal dentro del término de veinticuatro (24) horas, con el atestado policial correspondiente.

En este caso, la Administración Aduanera remitirá el informe sobre el reconocimiento físico y avalúo de la mercancía dentro de tercer día hábil a la Fiscalía Provincial Penal.

En los casos en que no haya detenidos, la Administración Aduanera emitirá el documento respectivo en tres (3) días hábiles, cursándolo a la Policía Nacional para los fines de ley.

COMPETENCIA DEL MINISTERIO PÚBLICO

Corresponde al Ministerio Público dirigir la investigación.

Toda intervención efectuada por la Policía Nacional será puesta en conocimiento del Ministerio Público.

Los delitos aduaneros son perseguibles de oficio. Defraudación de Rentas de Aduanas es petición de la Administración Aduanera.

TERMINACION ANTICIPADA DEL PROCESO PENAL

- ✓ **A iniciativa del Ministerio Público o del procesado.**
- ✓ **El Juez cita a audiencia especial y privada, con la asistencia de los sujetos procesales.**

- ✓ **En esta audiencia, el Fiscal presentará los cargos**
- ✓ **Juez explica los alcances y consecuencias de su aceptación de responsabilidad total o parcial.**

Si el procesado acepta:

- Mínimo legal.
- 2 veces valor de mercancías.
- Tributos dejados de pagar
- Comiso

Efectuado el depósito, el Juez dictará sentencia conforme a lo acordado dentro de las cuarenta y ocho (48) horas.

- **La sentencia será elevada**
- **Plazo para absolver el superior (3) días.**
- **Auto denegatorio: apelable en 1 día. Un sólo efecto.**

MEDIO PROBATORIO

**INFORMES TÉCNICOS O CONTABLES TIENEN EL
VALOR PROBATORIO DE UNA PERICIA
INSTITUCIONAL.**

MERCANCÍAS INCAUTADAS

El Juez resolverá en la sentencia el comiso de las mercancías incautadas.

La Administración Aduanera, procederá de inmediato y bajo responsabilidad, a la destrucción de las mercancías que:

- Carecen de valor comercial
- Las que sean nocivas para la salud o el medio ambiente;
- Las que atenten contra la moral, el orden público y la soberanía nacional (Bebidas alcohólicas y cigarrillos)
- Las prohibidas o restringidas

La propia Administración Aduanera adjudicará directamente, dando cuenta al Fiscal y Juez Penal y al Contralor General de la República, los siguientes bienes:

Todas las mercancías que sean necesarias para atender los requerimientos en casos de emergencia, urgencia o necesidad nacional, debidamente justificados, a favor del Estado, los gobiernos regionales o municipales.

Todos los alimentos de consumo humano así como prendas de vestir y calzado, al Ministerio de la Mujer y Poblaciones Vulnerables, Ministerio de Desarrollo e Inclusión Social o los programas sociales que tengan adscritos con calidad de unidad ejecutora, así como a las instituciones sin fines de lucro y debidamente reconocidas, dedicadas a actividades asistenciales.

Todos los medicamentos de uso humano e instrumental y equipo de uso médico y odontológico al Ministerio de Salud.

Todas las mercancías de uso agropecuario y medicamentos de uso veterinario, al Ministerio de Agricultura.

Todas las maquinarias, equipos y material de uso educativo, al Ministerio de Educación para ser distribuidos a nivel nacional a los colegios, institutos y universidades públicas que los requieran para labores propias de investigación o docencia.

Todos los medios de transporte terrestre, sus partes y piezas e inclusive aquellos prohibidos o restringidos, a la Presidencia del Consejo de Ministros para que sean donados a las Entidades y Dependencias del Sector Público.

El diesel, gasolinas y gasoholes a favor de las entidades del Estado encargadas de la prevención y represión de los delitos aduaneros o de las Fuerzas Armadas que prestan la colaboración en la represión de los delitos aduaneros.

En los casos de naves y aeronaves, el fiscal dispondrá su inmovilización en coordinación con las autoridades de transporte competentes para su depósito y custodia, en tanto se determine el grado de responsabilidad del propietario en los hechos materia de investigación.

DENUNCIANTE

- ✓ **Se considera denunciante a quien ponga en conocimiento de las autoridades competentes, la comisión de los delitos.**
- ✓ **Denunciante se mantiene en reserva.**

- ✓ **El denunciante debe manifestar su voluntad de acogerse a la recompensa al momento de formular la denuncia.**
- ✓ **No tiene condición de denunciante ni podrá recibir recompensa, quien ha tenido la condición de autor o partícipe.**

Respecto al tema de las recompensas, éstas no serán aplicables a funcionarios o servidores de la Administración Aduanera, miembros de la Policía Nacional, de las Fuerzas Armadas, o quienes tengan parentesco con éstos dentro del cuarto grado de consanguinidad y segundo de afinidad.

El monto de la recompensa ascenderá al 20% del valor de la mercancía objeto del delito.

La recompensa para el denunciante será determinada en la sentencia condenatoria o en la sentencia que ampare la terminación anticipada del proceso.

ALLANAMIENTO DE INMUEBLES Y DESCERRAJE

- ✓ El representante del Ministerio Público presentará una solicitud al Juez Penal.
- ✓ MP podrá solicitar una audiencia a la que podrá asistir con un representante de la Administración Aduanera, a fin que fundamenten conjuntamente la solicitud.

No serán exigibles a la Administración Aduanera o al representante del Ministerio Público las pruebas de difícil consecución o de los hechos ilícitos de notorio conocimiento, dichas circunstancias deberán ser invocadas en el informe y la solicitud.

La resolución judicial indicará:

- **Nombre del representante del Ministerio Público.**
- **Finalidad del allanamiento y descerraje.**
- **Medidas: incautación de bienes o documentos.**
- **Designación del inmueble a allanarse y registrarse.**
- **Plazo de duración. – Apercibimiento.**

- ✓ **En caso la solicitud sea rechazada, se podrá apelar dentro del día calendario.**
- ✓ **Superior resuelve en el plazo de un día calendario.**

- ✓ **En caso la resolución judicial no indique plazo determinado para la ejecución de la medida, ésta se realizará dentro del plazo máximo de quince (15) días calendario, luego de lo cual caducará la autorización.**
- ✓ **La ausencia, el cambio o la adulteración de la numeración del inmueble no impedirán el otorgamiento o ejecución de la medida en tanto su ubicación se encuentre corroborada en los medios de prueba presentados con la solicitud**

Ejecutada la medida, el representante del Ministerio Público remitirá un informe documentado al Juez competente que la concedió en el plazo de tres (3) días hábiles. En caso, no se hubiese ejecutado la medida se expondrán las razones en el mismo plazo.

El representante del Ministerio Público dispondrá el levantamiento de las actas de incautación.

- ✓ **Esta acta será firmada por los funcionarios intervinientes en la acción operativa.**
- ✓ **El Fiscal dispondrá que la custodia de las mercancías esté a cargo de la Administración Aduanera.**