

46/

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R.N N° 1944 - 2009
LIMA

Lima, veintitrés de setiembre de dos mil diez.-

VISTOS; los recursos de nulidad interpuestos por el Procurador Público Ad Hoc de la Superintendencia Nacional de Administración Tributaria – SUNAT, así como por el Fiscal Adjunto Superior Penal contra la sentencia de fecha veintiocho de noviembre de dos mil ocho, obrante a fojas tres mil ciento cincuenta y ocho; interviniendo como ponente el Señor Juez Supremo Barandiarán Dempwolf; de conformidad con el dictamen del señor Fiscal Supremo en lo Penal; y

CONSIDERANDO: Primero: I) Que, el Procurador Público mediante recurso fundamentado a fojas tres mil ciento sesenta y ocho, fundamenta como agravios que: **I)** el testigo Valentin Francisco De La Cruz Chulla refirió que la mina de propiedad de la empresa minerales múltiples Sociedad de Responsabilidad Limitada tenía una producción artesanal, siendo imposible determinar el volumen de producción de mineral y menos aún el porcentaje de oro fino; asimismo, cuestionó la venta efectuada por el encausado Silva Martínez a la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima – MEPROSA-; **II)** el encausado Silva Martínez aceptó haber realizado los trámites ante la Superintendencia Nacional de Administración Tributaria –SUNAT- para la autorización de impresión de comprobantes de pago, los que sirvieron para mandar a confeccionar las facturas de la empresa Minerales Múltiples sociedad de Responsabilidad Limitada, esto es, tres días antes de la emisión de las facturas número cero dieciocho y cero diecinueve.

u1

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R.N Nº 1944 - 2009
LIMA

2

en las que se consigna la venta de un total de cinco mil setecientos gramos de oro fino, sin existir sustento sobre dicha transacción; **iii)** el testigo Ricardo Herrera Osorio ha cuestionado dicha venta, argumentando que se enteró de la emisión de las facturas a nombre de la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima -MEPROSA- en circunstancias que le solicitó al encausado sus participaciones, concluyendo que se encuentra probado la imposibilidad de venta efectuada por la referida empresa al no existir un sustento válido de la citada adquisición mineral. **ii)** El Fiscal Superior mediante recurso fundamentado a fojas tres mil ciento ochenta y uno, argumenta que: **i)** se encuentra debidamente acreditado que la empresa Minerales múltiples Sociedad de Responsabilidad Limitada ha sido proveedor de la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima, así como que esta última compraba facturas por operaciones no reales, en la cual tuvo participación el encausado Silva Martínez; **ii)** el testigo Herrera Osorio declaró de manera uniforme que el encausado emitió las facturas por operaciones no reales a favor de la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima. **Segundo:** Que, fluye de la imputación fiscal integrada a fojas dos mil ochocientos cincuenta y siete, que la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima -MEPROSA- anotó supuestas facturas de compras en su registro de compras a fin de beneficiarse indebidamente con el crédito fiscal que otorgan dichos comprobantes, sin embargo, luego de realizarse el cruce de información y de recibirse las manifestaciones de los representantes de las supuestas firmas proveedoras, se

f

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R.N N° 1944 - 2009
LIMA

3
40
50
60
70
80
90
100
110
120
130
140
150
160
170
180
190
200
210
220
230
240
250
260
270
280
290
300
310
320
330
340
350
360
370
380
390
400
410
420
430
440
450
460
470
480
490
500
510
520
530
540
550
560
570
580
590
600
610
620
630
640
650
660
670
680
690
700
710
720
730
740
750
760
770
780
790
800
810
820
830
840
850
860
870
880
890
900
910
920
930
940
950
960
970
980
990
1000

determinó que MEPROSA compró facturas generando un crédito fiscal inexistente. En ese sentido, se imputa al encausado Arsencio Roberto Silva Martínez haber efectuado operaciones no reales, emitiendo facturas por supuestas ventas de oro a la empresa MEPROSA, siendo que las mismas fueron utilizadas por dicha empresa con la finalidad de obtener indebidamente el crédito fiscal por los años mil novecientos noventa y siete y mil novecientos noventa y ocho. Tercero. Que, la doctrina procesal objetivamente ha considerado que para los efectos de imponer una sentencia condenatoria es preciso que el Juzgador haya llegado a la certeza respecto a la responsabilidad penal del encausado, la cual sólo puede ser generada por una actuación probatoria suficiente que permita crear la convicción de culpabilidad, sin la cual no es posible reventar la inicial condición de inocencia de que tiene derecho todo acusado; ello implica, que para ser desvirtuada, se exige una mínima actividad probatoria efectivamente incriminatoria, producida con las debidas garantías procesales y de la cual pueda deducirse la culpabilidad del procesado, puesto que, "los imputados gozan de una presunción iuris tantum, por tanto, en el proceso ha de realizarse una actividad necesaria y suficiente para convertir la acusación en verdad probada; (...) asimismo, - las pruebas - deben haber comprobado el principio de contradicción y haberse actuado (...), con esmerado y scrupuloso respeto a las normas tuteladoras de los derechos fundamentales ..." (Véase, SAN MARTÍN CASTRO, César. Derecho Procesal Penal. Volumen uno. Perú. Lima. Editorial Jurídica Grilley. Mil novecientos noventa y nueve, página sesenta y

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N N° 1944 - 2009

LIMA

ocho). **Cuarto:** Que, el informe de fojas dos mil novecientos veintinueve sobre "Presunción de Evasión Tributaria" elaborado por la Superintendencia Nacional de Administración Tributaria – SUNAT, determinó la responsabilidad de los representantes de la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima con la utilización de facturas falsas así como otras donde se consignan operaciones no realizadas con la finalidad de reducir el pago del Impuesto General a las Ventas durante los ejercicios de mil novecientos noventa y siete y mil novecientos noventa y ocho; asimismo, en la diligencia de ratificación pericial de fojas tres mil ciento ocho, el perito Miguel Ángel Flores Alarco señaló que llegó a dicha conclusión toda vez que al parecer las operaciones de compra de oro de la empresa MEPROSA no eran reales, presumiendo que esta tenía comprobantes de pagos por operaciones no reales, y que al realizar el análisis de los estados de cuenta bancarios de dicha empresa, se determinó la salida de dinero para el pago de la supuesta adquisición de oro a veces en forma consolidada y otras de manera individual. **Quinto:** Que sin embargo, de la compulsas de las pruebas actuadas no permite concluir sobre la responsabilidad penal del encausado Silva Martínez; en efecto, con relación a la existencia de oro que producía la empresa Minerales Múltiple Sociedad Anónima de titularidad del encausado Silva Martínez –así como de Ricardo Herrera Osorio- se debe ponderar la declaración de Valentín Francisco De La Cruz Shulla, quien en el acto oral –véase fojas tres mil cincuenta y siete- señaló que en la mencionada mina sí se extraía oro, teniendo una producción artesanal; asimismo,

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL TRANSITORIA
R.N N° 1944 - 2009
LIMA

conforme se tiene del boletín número treinta y seis, expedido por el Instituto Geológico Minero y Metalúrgico del Sector de Energía y Minas, obrante a fojas dos mil ochocientos seis, señala que: "en el Centro Minero de Colápi, el tipo de yacimiento es de relleno de fracturas en volcánicos terciarios con mineralización epitermal plata, oro, plomo y zinc y secundarios de cobre, cadmio y mercurio, según lo establece el estudio de Petersen y Díaz"; y teniendo en cuenta que en dicha zona se ubica la empresa Minerales Múltiples Sociedad de Responsabilidad Limitada de titularidad del encausado Silva Martínez, permite concluir que al hallarse no existen altas probabilidades que su comercialización a la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima haya sido lícita; y si bien es cierto, no se ha establecido el volumen de la extracción de oro, ello no impide considerar que efectivamente existió una transacción comercial lícita entre las empresas Minerales Múltiples Sociedad de Responsabilidad Limitada y Metales Procesados Sociedad Anónima. **Sexto:** Que, por otro lado, de la declaración rendida por César Eleazar López Legendre, -fojas cuatrocientos diecisiete ampliada a fojas quinientos doce- y José Francisco Bezada Peraltilla, -fojas novecientos doce- representantes de la empresa Metales Procesados Sociedad Anónima, no se advierte que vinculen al encausado Silva Martínez con los hechos imputados en la presente causa, a lo que debe agregarse lo señalado por el encausado Silva Martínez, quien en el acto oral -dos mil ochocientos cincuenta y siete- refirió que desconocía que su representada haya expedido facturas a la empresa Metales Procesados Sociedad

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

SALA PENAL TRANSITORIA

R.N N° 1944 - 2009

LIMA

Anónima, y que al evidenciarse irregularidades, luego de llevado a cabo la fiscalización respectiva, su socio Ricardo Herrera Osorio le señaló que se trataba de operaciones que éste mismo realizó. **Sétimo:** Que, finalmente, si bien el testigo Herrera Osorio a fojas trescientos sesenta y uno señaló que el encausado Silva Martínez – quien era su socio- habría realizado una venta ficticia, sin embargo, no existe en autos corroboraciones periféricas incriminatorias sobre dicha imputación; por tanto, al no haberse probado fehacientemente la responsabilidad penal del encausado, surge una duda razonable que en materia penal le favorece en estricta aplicación del principio universal del *in dubio pro reo* consagrado por nuestra Constitución Política del Estado, por tanto la sentencia recurrida se encuentra arreglada a ley. Por estos fundamentos: declararon **NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fecha veintiocho de noviembre de dos mil ocho, obrante a fojas tres mil ciento cincuenta y ocho, que absolvió de la acusación fiscal a Arsencio Roberto Silva Martínez por la comisión del delito de defraudación tributaria en agravio del Estado; y los devolvieron.-

S.S.

RODRÍGUEZ TINEO

BARRIOS ALVARADO

BARANDIARÁN DEMPWOLF

NEYRA FLORES

SANTA MARÍA MORILLO

RBD/orj

SE PUBLICO CONFORME A LEY

MIGUEL ANGELO TASELLO TASAYCO
Jefe de Sala Penal Transitoria
CORTE SUPREMA

17 DIC. 2010