



|          |                                          |   |
|----------|------------------------------------------|---|
| B.C.R.A. | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 1 |
|----------|------------------------------------------|---|

## RESOLUCIÓN N° 429

Buenos Aires, – 3 AGO 2016

### VISTO:

I. El presente sumario en lo financiero N° 1427, que tramita en el expediente N° 100.716/14, dispuesto por Resolución N° 96 del 27 de enero de 2015 (fs. 1454/1455), en los términos del artículo 41 de la Ley 21.526 -con las modificaciones de las Leyes N° 24.144, N° 24.485, N° 24.627 y N° 25.780, lo que fuere pertinente-, como su ampliación mediante Resolución N° 346 del 16 de abril de 2015 (fs. 75/76 del expediente N° 100.323/15, incorporado posteriormente al expediente citado en primer término, a fs. 1642 -subfs. 75/76-), que se instruye para determinar la responsabilidad de la sociedad AFINCOR S.A. y de los señores Walter Rubén DE LA COSTA y Gustavo Narciso FARÍÑA, por sus respectivas actuaciones en dicha entidad.

II. Los informes N° 388/02/15 (fs. 1445/1453) y N° 388/136/15 (fs. 1642, subfoja 70), como así los antecedentes instrumentales glosados a las actuaciones a fs. 1/1412 y 1423/1439, que dieron sustento a la imputación formulada, consistente en:

**Cargo: Intermediación habitual entre la oferta y la demanda de recursos financieros sin contar con la previa autorización de este Banco Central**, en transgresión a la Ley de Entidades Financieras N° 21.526, artículo 38 inc. b), en concordancia con el artículo 1° del citado texto legal.

III. Las notificaciones efectuadas, vista conferida, descargos presentados y documentación agregada por los sumariados, que obran a fs. 1460/1638 y 1647/1719, de lo que dan cuenta las recapitulaciones que corren a fs. 1615/1616 y 1654/1655, y

### CONSIDERANDO:

I. Que con carácter previo a la determinación de la eventual responsabilidad de las personas sumariadas, corresponde analizar la imputación de autos, los elementos probatorios que la avalan y la ubicación temporal de los hechos que la motivan.

I.1. Con relación al cargo reprochado **-Intermediación habitual entre la oferta y la demanda de recursos financieros sin contar con la previa autorización de este Banco Central-** cabe señalar que los hechos que lo constituyen fueron descriptos en los informes N° 388/02/15 (fs. 1445/1453) y N° 388/136/15 (fs. 1942, subfoja 70).

Conforme resulta de dichos antecedentes, las presentes actuaciones tienen origen en un allanamiento ordenado por el Juzgado Federal N° 3 de la Ciudad de Córdoba, a cargo de la Dra. Cristina Garzón de Lascano, en el marco de la causa N° 1525/09 caratulada "Banco Central de la República Argentina s/solicitud de allanamiento" (fs. 6 y fs. 9/10). El mismo fue llevado a cabo el día 30.11.09 por parte del ex área de Inspección General de Control de Cambios de la Gerencia de Control -actual Gerencia de Fiscalización Cambiaria-, en el domicilio sito en 25 de Mayo N° 147, locales 32/33, Galería de la Merced de la ciudad de Córdoba, habiéndose verificado que allí operaba la firma Afincor S.A, todo lo cual se acredita con la constancia del acta labrada en dicha oportunidad que, en copia, obra agregada a fs. 11/14.



|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |  |                                          |   |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|---|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 2 |
| <p>En el transcurso del referido procedimiento fue secuestrada diversa documental que haría presumir la realización de actividades de intermediación financiera no autorizada, atento lo cual la citada ex Gerencia de Control -actual Gerencia de Fiscalización Cambiaria- dio intervención al ex área de Inspección General de Intermediación Financiera -actual Gerencia de Intermediación No Autorizada-, a la que remitió la documental secuestrada a los efectos de evaluar, en el ámbito de su competencia, la existencia de "intermediación financiera no autorizada" (fs. 1).</p> <p>Cabe agregar, asimismo, que por Orden de Inspección N° 383/24/14 de fecha 02.09.14, la ex Gerencia de Control -actual Gerencia de Intermediación No Autorizada- instruyó realizar una verificación a la firma Afincor S.A. en el marco de los artículos 1°, 3° y 38° de la Ley N° 21.526, entre otros (fs. 920).</p> <p>Conforme surge de lo señalado por la comisión actuante en Informe N° 383/1610/14 del 27.10.14 (fs. 1413/1414 -punto 2-), luego de cumplimentar diversas tareas en sede, se constituyeron el 03.09.14 en el domicilio comercial de Afincor S.A., sito en 25 de Mayo 147, oficina 33, de la Ciudad de Córdoba, desarrollando sus tareas hasta el 05.09.14.</p> <p>A resultados de la inspección efectuada, y luego de analizada la documental aportada en dicha oportunidad por el titular de la fiscalizada, la comisión actuante concluyó que no surgieron indicios que pudieren sustentar, por el período comprendido entre el 31.12.10 y el 31.12.12, que se estuvieren llevando a cabo captación de recursos del público en general con la correlativa colocación a tasas discrecionales que permitan inferir intermediación financiera no autorizada en el marco del artículo 38° de la Ley N° 21.526 de Entidades Financieras (fs. 1421 -punto 4-).</p> <p>No obstante ello y a resultados del análisis efectuado por la preventora sobre la documental obtenida en el allanamiento practicado el 30.11.09 en la sede de la firma Afincor S.A., se propició la remisión de todo lo actuado a la Gerencia de Asuntos Contenciosos en lo Financiero a los efectos de "<i>verificar la existencia de intermediación financiera no autorizada</i>".</p> <p>La preventora señaló que se trataba de 579 pagarés cuyo detalle obra a fs. 1383/1393, suscriptos entre el 03.04.05 y el 10.11.09, de los que se advierte que Afincor S.A. habría obtenido recursos de terceros y, asimismo, habría otorgado sumas a plazo a terceras personas.</p> <p>Cabe aclarar que, si bien durante el allanamiento se secuestraron esos 579 pagarés (ver fs. 96/919), sólo se tuvieron en cuenta a los efectos de determinar la existencia de una posible intermediación financiera no autorizada aquellos instrumentos que habrían sido suscriptos por la autoridad de la firma, señor Walter Rubén DE LA COSTA (Presidente). Ello en razón de lo señalado por la preventora a fs. 1442, en cuanto a que aquellos pagarés que habrían sido suscriptos por terceras personas carecerían de validez legal para obligar a la firma, criterio compartido por el área de Formulación de Cargos.</p> <p>Como consecuencia de ello, mediante Informe N° 388/02/15 de fecha 7 de enero de 2015, la Gerencia de Asuntos Contenciosos en lo Financiero propició el inicio de actuaciones sumariales, cuya apertura se dispuso por Resolución N° 96 del 27 de enero de 2015. A través de dicha resolución se dispuso sumariar a Afincor S.A. y al señor Walter Rubén DE LA COSTA.</p> <p>Posteriormente, habiéndose advertido la intervención personal del señor Gustavo Narciso FARIÑA en la suscripción de diversos pagarés con su sola firma o conjuntamente con el Presidente de Afincor S.A., mediante Informe N° 388/136/15 del 10 de abril de 2015 se propició su inclusión en el sumario N° 1427, lo que fue dispuesto por Resolución N° 346 del 16 de abril de 2015.</p> <p>Teniendo en cuenta lo señalado, corresponde efectuar el siguiente análisis, con relación al cargo en cuestión:</p> <p>1- <u>Captación de fondos de terceros.</u></p> |  |                                          |   |



|          |                                          |
|----------|------------------------------------------|
| B.C.R.A. | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. |
|----------|------------------------------------------|

De la documental secuestrada surge que el señor Walter Rubén DE LA COSTA, Presidente de Afincor S.A., habría realizado actividades consistentes en la captación de fondos de terceros, mediante la suscripción de pagarés, dejando constancia en dichos instrumentos de la moneda (pesos, dólares estadounidenses o euros) y la fecha en que devolvería el capital.

En el detalle obrante a fs. 1394/1398 se precisan los pagarés librados entre el 03.04.05 y el 14.10.09 y las fojas donde los mismos se encuentran, todos ellos suscriptos por el Presidente de la firma y, en algunos casos, por éste y/o por un tercero, el señor Gustavo Narciso FARIÑA. Analizados los mismos, se determinó que el monto involucrado en dicha operatoria alcanzaría aproximadamente la suma de \$ 5.841.605,25; USD 1.754.679,77 y € 500.585,70.

## 2- Colocación de fondos captados de terceros.

En este sentido, y conforme lo señala la preventora a fs. 1420, en el período comprendido entre el 19.07.07 y el 10.11.09, la fiscalizada, a través de su Presidente -señor Walter Rubén DE LA COSTA-, habría colocado recursos obtenidos de terceros mediante la firma de pagarés, a través de los cuales concedió sumas a plazo a terceras personas. En dichos instrumentos se dejó constancia de la moneda (pesos o dólares estadounidenses) y la fecha en que devolvería el capital.

Lo señalado en el párrafo precedente estaría acreditado con el detalle de los pagarés que luce a fs. 1399/1402, de donde resulta el monto total por el que se habría operado (\$ 142.453,50 y USD 4.730), precisándose además en dicho listado las fojas donde ha sido agregada, en copia, la documental en cuestión.

En relación a los hechos referidos en los precedentes apartados 1 y 2, el área preventora a fs. 1420 expuso que "...*Resulta evidente, a criterio de esta instancia, la existencia de una maniobra en la que la remuneración por el plazo que establece el pagaré se encuentra encubierta en la cifra final integrada en el propio documento, hecho que guarda relación con la gran cantidad de instrumentos que acusan cifras con decimales, y el reconocimiento de una obligación a plazo, que si bien en el caso de las captaciones rondan los 30 días, en el caso de las colocaciones se evidencian operaciones que supera en algunos casos los 2 años...*". Concluyendo, en consecuencia, que existen elementos suficientes que harían presumir la realización de actividades de intermediación financiera no autorizada.

## 3- Situación del señor Gustavo Narciso FARIÑA

Del análisis efectuado mediante Informe N° 388/136/15 (fs. 1642, subfoja 70) y documental allí reseñada, surge que el señor Gustavo Narciso FARIÑA habría suscripto diversos pagarés (en los que aparece consignado el domicilio de Afincor S.A.), con su sola firma o conjuntamente con el Presidente de dicha sociedad. Dicho accionar se habría verificado entre el 01.07.05 y el 01.10.09, a través del cual se habría captado fondos de terceros, dejando constancia en dichos instrumentos de la moneda (pesos, dólares estadounidenses o euros) y la fecha en que devolvería el capital. De la totalidad de los pagarés involucrados en la operatoria observada, 163 fueron suscriptos sólo por el señor FARIÑA, los que totalizarían aproximadamente la suma de \$ 4.044.187,32; USD 1.258.813,28 y € 525.908,13, que deben sumarse a la operatoria descrita en los puntos 1 y 2 precedentes.

Este accionar evidencia una participación personal y necesaria del señor FARIÑA en la totalidad del cargo sumarial, durante el período en que se acredita su intervención.

En virtud de las consideraciones precedentes, corresponde concluir que la firma Afincor S.A., y los señores Walter Rubén DE LA COSTA y Gustavo Narciso FARIÑA habrían desarrollado una operatoria de intermediación habitual entre la oferta y la demanda de recursos financieros sin contar para ello con la previa autorización de este Banco Central, incumpliendo con dicho accionar la normativa de aplicación en la materia.



|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       |  |                                          |   |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|---|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 4 |
| <p>En cuanto al <b>período infraccional</b>, los hechos cuestionados se habrían verificado, en el caso de Afincor S.A. y del señor Walter Rubén DE LA COSTA (Presidente de la citada entidad), a partir del 03.04.05 y hasta, por lo menos, el 10.11.09 -considerando la fecha de la primera captación de recursos y la fecha de la última colocación de fondos obrante en las actuaciones, respectivamente-, y en el caso del señor Gustavo Narciso FARIÑA, entre el 01.07.05 y el 01.10.09, fechas entre las cuales existen constancias acreditantes de su participación.</p> <p><b>I.1.1.</b> En su descargo del 3.03.15 -fs.1478/1490-, el señor Walter Rubén DE LA COSTA pide como cuestión previa la suspensión sine die de todos los plazos en curso, alegando razones de salud. En tal sentido, sostiene la inadmisibilidad del juicio contra ausentes, que, conforme arguye, es una regla absoluta cuando se trata de aplicar sanciones de naturaleza penal "como acontece en este caso".</p> <p>Además de efectuar una negativa general de los hechos descriptos en la pieza acusatoria y sobre su ajenidad respecto de los documentos hallados en la entidad, invoca la violación de principios constitucionales dada "la indudable naturaleza penal de las infracciones y sanciones que ese BCRA persigue aplicar" y, asimismo, la supuesta nulidad del sumario, toda vez que "se ha ignorado, entre otras cosas, el principio de personalidad de la pena, ya que la imputación se respalda en la descripción de elementos meramente objetivos, habiéndose, por ende, soslayado determinar la relación entre éstos y la subjetividad del accionar de la empresa Afincor SA y de quien oportunamente la representara (elemento subjetivo). En el derecho penal, como es sabido, no existe responsabilidad objetiva".</p> <p>Por otra parte, plantea la prescripción liberatoria, sosteniendo que las facultades del BCRA han caducado, sobre la base de lo prescripto por el art. 3956 del Código Civil, que, a su criterio, prevalece sobre lo establecido en el art. 42 de la ley 21.526.</p> <p>En su ampliación de descargo del 3.07.15 -fs. 1704/1716-, adhiere a todos los elementos fácticos y jurídicos y también a toda la prueba aportada por el señor Gustavo Narciso FARIÑA en su presentación efectuada el día 19.05.15 -a la que nos referiremos posteriormente-.</p> <p>Asimismo, menciona la posible nulidad por falta de personería del órgano sumariante, sobre la base de las atribuciones que la Carta Orgánica del BCRA le atribuye al Directorio.</p> <p>Alega la nulidad de la imputación por intermediación financiera, por allanamiento a su criterio no válido para tal fin, ya que el mismo se realizó en base a un pedido que sólo se refería a la violación al régimen cambiario.</p> <p>Sostiene, además, que las constancias analizadas son pagarés que han dejado de serlo, porque son piezas obsoletas, documentos vencidos y, como tales, meras piezas de museo sin virtualidad jurídica actual. Señala que no guardan los recaudos de la ley 24.252 y el decreto ley 5965/63, habiendo papeles mutilados, incompletos y sin firma y sin fecha cierta, y, como tales, no serían hábiles para sustentar una imputación y mucho menos una acusación con ribetes penales. Menciona, por otra parte, pretendidos errores en cuanto al número de pagarés que fueran secuestrados.</p> <p>Niega haber quedado incurso en la figura de intermediación financiera en los términos del artículo 38 de la ley 21526. Al respecto, sostiene que no hay ninguna prueba de que haya habido participación pasiva, o sea captación de recursos, ni tampoco una participación activa, es decir una colocación de recursos, al menos de su parte.</p> <p>Además, señala que debe darse habitualidad, que es la reiteración más o menos constante y prolongada de tales actos, lo que, a su juicio, no se da en la especie.</p> <p>Finalmente, se efectúa la reserva del caso federal.</p> |  |                                          |   |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |  |                                          |           |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|-----------|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 5<br>1731 |
| <p><b>I.1.2.</b> La sociedad Afincor S.A., a la cual el señor Walter Rubén De La Costa representaba legalmente a la fecha de los hechos y hasta que solicitó licencia por enfermedad, realizó defensa y ampliación de defensa similares a la de dicha persona, exponiendo los mismos argumentos (fs 1467/1477, fs. 1691/1703 y fs. 1704/1716).</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |  |                                          |           |
| <p><b>I.1.3.</b> Por su parte, el señor Gustavo Narciso FARÍÑA, en su defensa realizada luego de la ampliación del sumario financiero N° 1427, también efectúa idéntica argumentación defensiva (fs. 1656/1681).</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                      |  |                                          |           |
| <p><b>I.1.4.</b> Al respecto, y a los fines de determinar la eventual existencia de infracción, se impone realizar un pormenorizado análisis acerca de los presupuestos que resultan necesarios para que se configure el ilícito reprochado, no obstante la evaluación que "<i>prima facie</i>" pudiera haberse realizado sobre los hechos descriptos en el informe acusatorio, y a la luz de los argumentos vertidos en los pertinentes escritos de defensa presentados por los sumariados.</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                          |  |                                          |           |
| <p>En tal sentido, con el propósito de evaluar los hechos cuestionados, se hace ineludible entonces considerar que, para que se constituya una ilegítima intermediación entre la oferta y la demanda de recursos financieros, se requiere de ciertas características fácticas, a saber:</p>                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               |  |                                          |           |
| <p>A) Dicha actividad necesita la posibilidad de <i>conseguir</i> recursos financieros para, correlativamente, <i>prestarlos</i>; <i>habitualidad</i>, consistente en la reiteración constante y prolongada de tales actos de intermediación, y <i>publicidad</i>, consistente en el ofrecimiento de la actividad de intermediación de recursos financieros al público y a la generalidad de los terceros para así poner en funcionamiento el mecanismo de oferta y demanda de tales recursos, como así también la falta de autorización de este Banco Central para desarrollar esas actividades (cfr. BARREIRA DELFINO, Eduardo A, Ley de Entidades Financieras, pag. 3).</p>                                                                                                                                                                                                                                            |  |                                          |           |
| <p>B) Asimismo, acerca de la publicidad como concepto integrativo de la infracción, se conforma en virtud del importante "número y el volumen significativo de captaciones efectuadas", por la "variedad de las personas involucradas" y por la "inexistencia de recaudos especiales que permitieran admitir que se trataba de un ámbito privado, clausurado para terceros no incluidos en él", conforme "<i>...lo reconoce la propia Cámara cuando sostiene (considerando 24) que puede haber intermediación sin autorización y sin caer en ilegitimidad...</i>" a la luz de los aludidos parámetros (EL BANCO CENTRAL Y LA INTERMEDIACIÓN FINANCIERA, Recio-Viller, Editorial Depalma, pag. 21/22 -citando la Cám. Nac. Civ. Y Com. Fed., Sala I, "Paz, José María c. Bco. Central "E.D", t. 102, p. 504-).</p>                                                                                                         |  |                                          |           |
| <p>Sobre los presupuestos constitutivos del tipo de infracción cabe citar, para mayor ilustración, el Dictamen S.E.F.yC. N° 91/05, el cual, refiriéndose a los conceptos sustentados por la Cámara Nacional en lo Comercial de la Capital Federal, Sala E, sostiene que "<i>la intermediación financiera regulada por la ley 21526 y que constituye típica actividad bancaria, comprende dos corrientes de créditos que son inseparables en el ejercicio y funcionamiento de la empresa bancaria y que son los créditos que el banco toma de sus clientes y los que les concede. Por ende, es evidente que sólo quien toma crédito del mercado y lo coloca a su vez en calidad de mutuo, desarrolla actividad en el mercado financiero</i>" (ED, 127,511). En síntesis, para que dicha actividad exista como tal debe desarrollarse a través de un mercado público de operaciones tanto activas como pasivas.</p>         |  |                                          |           |
| <p>Asimismo, sobre la interpretación que debe darse al concepto de publicidad, se ha expedido la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, Sala II, fallo del 10 de mayo de 1983 -Considerando 24- en autos "Banco Comercial del Norte c/Banco Central de la República Argentina s/apelación de la Resolución N° 215", sosteniendo que la infracción puede establecerse con prescindencia "<i>...de que la entidad haya hecho o no publicidad comercial de su actividad, pues éste es un concepto técnico distinto que recoge el artículo 19 de la Ley 21.526 a fin de acentuar la prohibición que pesa sobre las entidades no autorizadas...</i>" Por ello, la infracción se conforma en virtud del importante número y el volumen significativo de captaciones efectuadas, por la variedad de las personas involucradas y por la inexistencia de recaudos especiales que permitieran</p> |  |                                          |           |



|          |                                          |   |
|----------|------------------------------------------|---|
| B.C.R.A. | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 6 |
|----------|------------------------------------------|---|

admitir que se trataba de un ámbito privado, clausurado para terceros no incluidos en él (conforme al fallo precedentemente citado).

Amén de lo expuesto, procede advertir que la intermediación reprochada se halla configurada no obstante la diversidad entre los montos involucrados en las etapas intervinientes para su consumación. Es decir que, no obstante la eventual variedad entre el volumen de los recursos captados con relación al que fuera utilizado en la colocación pública, en modo alguno afecta la situación marginal e ilícita de la operatoria descripta que fuera objeto de la imputación de autos.

En este sentido, cuadra hacer hincapié en que el concepto de intermediación financiera entre la oferta y la demanda de recursos financieros debe interpretarse con total amplitud y elasticidad con el fin de que este Banco Central pueda cumplir con el objeto que su Carta Orgánica le fija en relación con la protección del ahorro público y la regulación de la cantidad de dinero y crédito en la economía. De otra forma, definiciones limitativas o rígidas de tal concepto, podría poner fuera de control de este BCRA y de las sanciones previstas en la Ley de Entidades Financieras, modalidades operativas que afecten la política monetaria y crediticia, contraviniendo el mismo espíritu de la propia ley. En ese aspecto, corresponde citar lo expuesto por la Procuración del Tesoro de la Nación en el sentido de que quedan "...libradas las apreciaciones sobre cuestiones técnicas a las autoridades administrativas con competencia en la materia...", considerando, con idéntico alcance, que "...excede la esfera de las atribuciones... abrir juicio sobre las cuestiones de carácter técnico económico... si han sido objeto de análisis por las oficinas técnicas con competencia específica..." (Dictámenes 273:299 y 273:351, Junio de 2010).

**I.1.5.** A partir de los requisitos precedentemente enunciados, cabe efectuar el análisis de los elementos obrantes en estas actuaciones, considerando las manifestaciones efectuadas por las defensas, que permiten dilucidar los hechos objeto de estudio.

**I.1.5.1.** Respecto de los conceptos defensivos, en cuanto a la cuestión previa de pedido de suspensión sine die de todos los plazos en curso, alegando razones de salud de su presidente, cabe señalar que en la notificación de apertura sumarial se les había hecho saber que los plazos eran **improrrogables**, como lo establecen las normas en vigor (Comunicación "A" 3579, RUNOR 1-545, texto ordenado, Sección I, puntos 1.2.3., 1.7.1. y 1.7.2. - Boletín Oficial del 09.05.02). Sin embargo, tanto el señor De La Costa como Afincor S.A. presentaron ampliaciones de defensa fuera de los plazos procesales. No obstante ello, las mismas son tenidas en cuenta y analizadas, a efectos de salvaguardar el derecho de defensa y evitar eventuales articulaciones nulificadoras.

**I.1.5.2.** Con relación al planteo de nulidad por supuesta falta de personería efectuada por los sumariados, por falta de mandato otorgado por el Directorio para ejercer la administración y Dirección de este Ente Rector, procede advertir que en virtud de lo dispuesto por el artículo 43 de la Ley N° 24.144, el Banco Central de la República Argentina ejerce la supervisión de la actividad financiera y cambiaria por intermedio de la Superintendencia de Entidades Financieras y Cambiarias y puede, conforme lo previsto por el artículo 47 inc. d) de la misma, aplicar las sanciones que establece la Ley de Entidades Financieras por infracciones cometidas por las personas o entidades, o ambas a la vez, a sus disposiciones.

Cabe destacar, asimismo, que el artículo 41 de la Ley 21.526 estipula que: "*Quedarán sujetas a sanción por el Banco Central de la República Argentina (Superintendencia de Entidades Financieras y Cambiarias) las infracciones a la presente ley, sus normas reglamentarias y resoluciones que dicte el Banco Central de la República Argentina y la Superintendencia de Entidades Financieras y Cambiarias en ejercicio de sus facultades.*" Con referencia al tema, Barreira Delfino expresa: "*...El bien jurídico tutelado por el régimen normativo que prevé la ley, es la preservación de la política monetaria del Estado y, subsecuentemente, el orden económico nacional a través del buen funcionamiento del mercado financiero...*" (Ley de Entidades Financieras, ABRA, Págs. 180 y 182). Esas sanciones serán aplicadas por la "autoridad competente".

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |  |                                          |        |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|--------|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                               |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 1733 7 |
| <p>Asimismo, no obstante lo establecido en el art. 43 C.O. -Ley 24.144- el mismo cuerpo normativo expresa, a su vez, en el art. 44 que : "La Superintendencia de Entidades Financieras y Cambiarias es un órgano desconcentrado, ... Su administración estará a cargo de un superintendente, un vicesuperintendente y los subgerentes generales de las áreas que la integren", a lo que agrega en el artículo 47, que: "Son facultades propias del superintendente: ...f) Aplicar las sanciones que establece la Ley de Entidades Financieras, por infracciones cometidas por las personas o entidades, o ambas a la vez, a las disposiciones de la misma; ...".</p> <p>En el mismo orden de ideas, a los efectos de conjugar la interpretación de los textos de ambas leyes -aunque era evidente que la "autoridad competente" mencionada en el artículo 41 de la Ley 21.526 era el "Superintendente"-, cabe recordar que para aventar toda duda, el Poder Ejecutivo dictó el Decreto N° 13/95 plasmando esa interpretación con carácter normativo indubitado, restablecido en su vigencia por la Ley N° 25.780.</p> <p>A su vez, en la Exposición de Motivos del citado Decreto se destaca que "la creación de un ente desconcentrado del Banco Central de la República Argentina como lo es la Superintendencia de Entidades Financieras y Cambiarias, a tenor de lo dispuesto en el artículo 44 de la Carta Orgánica del Banco mencionado, importa el desmembramiento de funciones que, habiendo estado en cabeza del órgano desconcentrado, pasan a ser de competencia exclusiva del desconcentrado".</p> <p>En virtud de lo expuesto, corresponde desestimar la nulidad por falta de personería invocada por los sumariados.</p> <p><b>I.1.5.3.</b> En cuanto a la nulidad de la imputación de intermediación financiera invocada por los sumariados por haberse utilizado el mecanismo de un allanamiento ordenado para otros efectos, y a partir del cual se generaran posibles evidencias de los hechos infraccionales, procede señalar que resulta insustancial y trivial el argumento expresado por las defensas cuestionando la documentación acreditante de la transgresión imputada por haber sido obtenida en una ocasión inadecuada o dentro de un allanamiento dispuesto para fines determinados.</p> <p>El cuestionamiento no merece el menor análisis, toda vez que los instrumentos documentales referidos en el informe de cargos y que han dado fundamento a la imputación formulada, fueron obtenidos por medios lícitos y dentro de las facultades de supervisión propias de este Ente Rector, por lo que la Resolución de Apertura Sumarial y el Informe de Cargos fueron emitidos describiendo los hechos configurantes, las disposiciones eventualmente violadas y, sobre todo, el material en apoyo de ellos; razón por la cual el derecho de defensa de los sumariados se encuentra completamente a salvo, pudiendo ejercerlo a través de los medios legales a su alcance; mediante efectivo descargo, ofrecimiento de prueba, alegación sobre el mérito de la que se produzca y, finalmente, mediante las vías recursivas previstas en la Ley N° 21.526, contra el acto administrativo que resuelva sobre el objeto sumarial y la responsabilidad que pudiera caber a las personas involucradas.</p> <p><b>I.1.5.4.</b> En lo que hace al planteo de supuesta violación de principios constitucionales sobre la base de la manifestación de los sumariados acerca de "la indudable naturaleza penal de las infracciones y sanciones que este BCRA persigue aplicar" y de que en el derecho "no existe responsabilidad objetiva", cabe destacar que dentro del ámbito específico del derecho penal se juzgan delitos que atentan contra los derechos de las personas e intereses de la sociedad, en donde el proceso se produce dentro de la competencia jurisdiccional y la sanción (judicial) que se aplica es de carácter represivo o depurativo; mientras que en el presente sumario se evalúa y determina la comisión de infracciones administrativas que afectan el orden disciplinario del sistema financiero (en el marco de la administración de dicho sistema) y que perturban el orden público económico-financiero, llevándose a cabo el procedimiento dentro del ámbito del poder administrador -ejecutivo- (por esta autoridad facultada al efecto) y la consecuente sanción es de carácter preventivo y disciplinario.</p> |  |                                          |        |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                           |  |                                          |                    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|--------------------|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | FOLIO<br>1734<br>8 |
| <p>Sobre el particular, cabe señalar que la jurisprudencia ha tenido la oportunidad de expedirse sobre la naturaleza de las sanciones impuestas en este régimen sancionatorio administrativo, sosteniendo: <b><i>“Que la actividad bancaria tiene una naturaleza peculiar que la diferencia de las otras de carácter comercial y se caracteriza especialmente por la necesidad de ajustarse a disposiciones y al control del Banco Central, una de cuyas funciones es aplicar la ley de bancos y vigilar su cumplimiento; por lo tanto, las sanciones que esta institución puede aplicar tienen carácter disciplinario y no participan de la naturaleza de las medidas represivas del Código Penal”</i></b> (conf. C.S. Fallos: 241:419, 251:343, 368:91, 275:265, 303:1776, entre otros), razón por la cual devienen inaplicables en la especie los principios propios de ese derecho específico.</p> <p>En el mismo sentido, se expidió la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, Sala I: <i>“...debe remarcarse que, a diferencia de lo que sostiene el actor, este tribunal ha dicho, en las causas “Ayarragaray, Luis María c/BCRA – Resol 136/04 (EXPTE 100172/85 SUM FIN 648)” y “Miguel, Alicia y otro c/BCRA-Resol. 365/06 (Expte. 101075/84 Sum. Fin. 649)”, pronunciamientos del 17 de abril del 2012 y del 17 de mayo de 2012, que las infracciones a las normas bancarias no revisten naturaleza penal.</i></p> <p>Allí se recordó que la Corte Suprema ha sostenido que <i>“la actividad bancaria tiene una naturaleza peculiar que la diferencia de otras de carácter comercial y se caracteriza especialmente por la necesidad de ajustarse a las disposiciones y al control del Banco Central”, lo cual “implica el sometimiento a un régimen jurídico que establece un margen de actuación que faculta al ente rector a dictar normas que aseguren el mantenimiento de un adecuado grado de solvencia y liquidez de los intermediarios financieros y a establecer obligaciones a las que deberán sujetarse en relación a aspectos vinculados con su funcionamiento”</i> (Fallos: 275:265; 303:1776; 305:2130; y causa B.62.XXXI “Banco Patagónico S.A. (en liquidación) c/B.C.R.A. s/apel. Resol. 562/91”, pronunciamiento del 27 de febrero de 1997).</p> <p>No parece inadecuado recordar que la actividad financiera reviste el carácter de un servicio público de los denominados <i>“propios”</i> que el Estado presta de manera indistinta, ya sea indirectamente o bien por medio de entidades particulares en quienes, por motivos de eficiencia y funcionalidad, delega atribuciones que se ha reservado jurídicamente (artículo 75 –inciso 6º, 18 y 32 de la Constitución Nacional), ni, tampoco, que las razones de bien público y de necesario gobierno a que responde la legislación financiera y cambiaria, encuentran base normativa en las cláusulas del artículo 67, inciso 5º, y 16 y 28 de la Constitución Nacional [actualmente, artículo 75, inciso 6º, 18 y 32] (Fallos: 256:241,366; 303:1776; 310:203; 319:110; 325:860; y causa “Cassone, Pedro A. y otro c/BCRA s/daños y perjuicios”, fallada el 15 de julio de 2014).</p> <p>El legislador, cuya inconsecuencia no se presume (Fallos: 330:4713; 331:866; 332:1531, entre muchos otros), estableció un régimen sancionatorio aplicable al sistema financiero que resulta notoriamente distinto del que previó para las conductas calificadas como delitos, sin que quepa, por extensión, aplicar al primero el mismo tratamiento que corresponde darle a estas últimas, ni aplicar los mismos principios en los dos ámbitos, sin perjuicio de que una misma conducta pueda merecer el simultáneo e independiente reproche sustentado en cada uno de ellos.</p> <p>Las responsabilidades penales, civiles y administrativa, aún surgidas o analizadas a la luz de los mismos hechos, presentan diferencias sustanciales, lo que lleva a un diferente juzgamiento, por distintas autoridades legalmente instituidas para cada uno de esos cometidos. En el proceso penal se imputa la comisión de delitos tipificados en el Código Penal de la Nación, en donde la entidad financiera puede servir de móvil y su operatoria constituir el marco para producir su consumación; pero la existencia o no de responsabilidad en ese ámbito será determinada de acuerdo con los principios que lo informan, las normas que lo rigen, los bienes jurídicos que tiende a proteger, por medio de los mecanismos de esa legislación y los órganos estatales instituidos constitucional y legalmente para esa función.</p> <p>En el sistema legal, la garantía del debido proceso se halla resguardada siempre que pueda recurrirse ante un órgano judicial que efectúe un control suficiente de lo actuado en la</p> |  |                                          |                    |



|          |                                          |
|----------|------------------------------------------|
| B.C.R.A. | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. |
|----------|------------------------------------------|

*instancia administrativa (Fallos: 319:3033327:1249), posibilidad que aquí se ha materializado en el recurso interpuesto ante estos estrados, el que bien puede dar lugar a la revisión de las sanciones impuestas por el Banco Central dentro del ámbito posible de control en esta jurisdicción: la razonabilidad del acto sancionatorio, su equidad, su adecuación con el fin público perseguido (Fallos: 199:483; 256:24); apreciación que debe ser prudente, pues actos como el que aquí se ha impugnado son dictados por un órgano estatal altamente especializado en la complejidad técnica de la competencia que se le ha asignado, y de cuyo pronunciamiento sólo cabría apartarse ante razones de grave arbitrariedad palmaria y manifiesta (Fallos: 268:340; 280:284; 281:314; 293:681; 301:1103, entre otros, y Sala II, causas "Devoreal S.A.", "Banco Delta", y "Banco Patagónico", sentencias del 2 de octubre de 1988, 5 de marzo de 1992 y 17 de octubre de 1994, respectivamente; esta sala, causa "Troelsen Andrés Henry y otros c/BCRA – Resol 173/00 (expte 100138/97 Sum Fin 940)", sentencia del 18 de junio del 2010).*

*En suma, pues, es claro que las sanciones que impone el Banco Central tienen carácter administrativo y, por tanto, no resultan estrictamente aplicables los principios propios del derecho penal (Sala II, "Ghibaudi, Enrique Roberto c/Banco Central de la República Argentina s/entidades financieras – ley 21.526 art. 42", pronunciamiento del 12 de agosto de 2014, Sala III, cauda "Banco Empresario de Tucumán Coop. Ltda. y otros c/BCRA-resol. 475/12 (ex. 1.236/06 sum. Fin. 1183))", pronunciamiento del 11 de febrero de 2014, y Sala IV, causa "Taboada, Jorge Manuel y otros c/BCRS – resol. 220/11 (exp. 100.495/04 sum. fin. 1.129)", pronunciamiento del 13 de mayo de 2014, entre muchas otras)". (Causa N° 6.971, "Banco Integrado Departamental Cooperativo c/BCRA-resol. 295/99 –exp. 100.194/96 sum. fin. 883- s/recurso directo a cámara", Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, Sala I, sentencia del 18 de septiembre de 2014).*

**I.1.5.5.** Con relación al planteo de prescripción efectuado sobre la base de la prevalencia de la aplicación del Código Civil, cabe destacar que en la materia hay una regulación legal especial, específicamente aplicable, que es el art. 42 de la ley 21.526, según el cual la prescripción es de 6 años y en cuyo antepenúltimo párrafo prevé que "...Ese plazo se interrumpe por la comisión de otra infracción y por los actos y diligencias de procedimientos inherentes a la sustanciación del sumario"; por ello, teniendo en cuenta la fecha en que culminan los períodos en que se fueron consumando las infracciones analizadas en este sumario -y siendo que cada uno de los apartamientos normativos interrumpió el curso de la prescripción- y, asimismo, la fecha de apertura de este sumario y su ampliación, que también fueron actos interruptivos, del mero cotejo de fechas se desprende que no transcurrió el plazo de prescripción.

Al respecto, cabe recordar que el período infraccional llega hasta el 10.11.09 para la sociedad y para el señor De La Costa y hasta el 1.10.09 para el señor Fariña, y que la apertura del sumario se produjo con fecha 27.01.2015 y la ampliación con fecha 16.04.2015.

**I.1.5.6.** En cuanto a lo sostenido en el sentido de que los pagarés a los que se refiere el presente sumario son meras piezas de museo sin virtualidad jurídica actual y que no guardan los recaudos de la ley 24252 y el decreto ley 5965/63, cabe destacar que, a los efectos de este sumario, no se tiene en cuenta que en la actualidad esos pagarés no puedan ser ejecutados, siendo relevante, en cambio, que surja que, a través de ellos, se ha tomado y prestado dinero de terceros, lo que, en este caso, resulta indubitadamente probado, teniendo incluso los documentos –con excepción de algún caso puntual- firmas y número de documento del o de los firmante/s. Por otra parte, en varios de ellos existe la cláusula de sin protesto, haciendo expresa referencia al decreto ley 5965/63.

En lo referente al número de pagarés secuestrados, los mismos suman 579, como lo dice la formulación de cargos. La diferencia entre el número mencionado por los sumariados y el total de pagarés secuestrados radica en que los sumariados toman las constancias del acta de allanamiento, puntos A), C), E) y L), y no dicen nada del punto LL), de donde surge que había un bibliorato identificado en su lomo como "Afincor SA. Documentos de proveedores", el cual contiene diversa documentación, entre ella, copia de documentos, pagarés, etc. Hay copia de todos los pagarés en las presentes actuaciones sumariales.

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |  |                                          |         |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|---------|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                     |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 1736 10 |
| <p><b>I.1.5.7.</b> En concordancia con los presupuestos configurantes de la intermediación financiera, los cuales fueran enunciados "ut supra", ha quedado demostrado que, en la especie, tanto la captación de recursos cuanto la colocación de fondos han constituido los presupuestos de la configuración infraccional bajo estudio -lo que determina, además, la existencia de publicidad-, toda vez que dichos recursos captados públicamente tenían como destino su colocación en terceras personas; por ello, teniendo en cuenta las características de la operación anómala, considerando, además, los montos significativos involucrados en la operatoria aludida y el prolongado período en que fueron consumándose los hechos reprochados en un marco de habitualidad, no puede afirmarse que se trataba de un ámbito privado, clausurado para terceros no incluidos en él.</p> <p>Por otra parte, procede hacer hincapié en las prescripciones del artículo 1 de la Ley de Entidades Financieras en tanto establece que <i>"...Quedan comprendidas en esta Ley y en sus normas reglamentarias las personas o entidades privadas... que realicen intermediación habitual entre la oferta y la demanda de recursos financieros"</i>. Y acerca de esta actividad y la necesidad de contar con la autorización de esta Autoridad de Aplicación, resultan ilustrativos los fundamentos y conclusiones del dictamen del Procurador General de la Nación en la causa caratulada: "Cordeu, Alberto F. Y otros c/Resolución del Banco Central de la República Argentina" que fueran compartidos por la Corte Suprema de Justicia de la Nación (E.D., tomo 108, página 316/7) en el sentido de que: <i>"...En el terreno de la normativa que nos ocupa entran en juego otros factores tales como: las características de la actividad desplegada por el sujeto que aparece como centro de la captación y colocación de dinero, la habitualidad de la misma, la frecuencia y velocidad de las transacciones y su efecto multiplicador, etc.; porque lo que aquí primordialmente importa es la repercusión de dicha actividad en el mercado financiero. Tal actividad específica afecta en una u otra forma todo el espectro de la política monetaria y crediticia, en el que se hallan involucrados vastos intereses económicos y sociales, en razón de los cuales se ha instituido un sistema de contralor permanente, cuya custodia la ley ha delegado en el Banco Central, colocándolo como eje del sistema financiero..."</i></p> <p><b>I.1.6.</b> Como consecuencia de todo lo expuesto, sumado a la circunstancia de que los sumariados no aportaron elemento alguno válido para desvirtuar la irregularidad incriminada, se tiene por acreditado el cargo formulado consistente en la <b>"Intermediación habitual entre la oferta y la demanda de recursos financieros sin contar con la previa autorización de este Banco Central"</b>, en transgresión a la Ley de Entidades Financieras N° 21.526, artículo 38 inc. b), en concordancia con el artículo 1° del citado texto legal.</p> <p><b>I.2.</b> Que, habiéndose analizado los hechos configurantes de la imputación formulada de acuerdo con las constancias de autos, se ha tenido por probado el cargo reprochado; consecuentemente, cabe efectuar la atribución de responsabilidades a las personas sumariadas, teniendo en cuenta especialmente, respecto de las personas humanas, sus períodos de actuación dentro del lapso en que se produjeron los hechos constitutivos del ilícito acreditado.</p> <p><b>II. AFINCOR S.A. (CUIT 30-70823478-4), WALTER RUBÉN DE LA COSTA (DNI 20.542.495) y GUSTAVO NARCISO FARIÑA (DNI 20.381.998).</b></p> <p><b>II.1.</b> Cabe esclarecer la eventual responsabilidad de la entidad AFINCOR S.A. y de los señores Walter Rubén DE LA COSTA y Gustavo Narciso FARIÑA, a quienes se les imputa el cargo formulado en el presente sumario, destacándose que al señor DE LA COSTA se les atribuyen los hechos infraccionales por el ejercicio de sus funciones directivas -Presidente- y en virtud de su personal intervención en los hechos que han configurado las transgresiones reprochadas durante todo el período infraccional, y al señor FARIÑA, en virtud de su personal intervención en los hechos que han configurado las transgresiones reprochadas durante gran parte del período infraccional.</p> <p><b>II.2.</b> La situación de los nombrados será tratada en forma conjunta en virtud de haber realizado similares defensas, sin perjuicio de las diferencias que pudieran resultar respecto de la situación particular de cada uno de ellos.</p> |  |                                          |         |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |  |                                          |    |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|----|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                     |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 11 |
| <p><b>II.3.</b> A través de los argumentos utilizados en sus defensas, los encartados no han desvirtuado la existencia de infracción respecto de los hechos que han configurado el cargo formulado ni la legitimidad del presente sumario financiero, resultando procedente enviar al análisis y fundamentación realizados en los puntos I.1.4. y I.1.5., los cuales, en homenaje a la brevedad, se dan aquí por reproducidos.</p> <p><b>II.4.</b> En cuanto a la determinación de la responsabilidad que cabe al señor Walter Rubén De la Costa por su función directiva, se impone destacar que fueron sus conductas las que, en rigor, generaron la transgresión a la normativa aplicable en materia financiera, mereciendo, además, el encausado reproche en virtud de haberse desempeñado incorrectamente como miembro del órgano de conducción, en calidad de Presidente.</p> <p>Al respecto, cabe señalar que era obligación de dicho encartado ejercer la función en el cuerpo directivo respetando las prescripciones legales y reglamentarias del sistema financiero, resultando evidente que fueron sus conductas las que provocaron la violación de dicha normativa, dando lugar, a la postre, a la instrucción de este sumario.</p> <p>Sobre el particular, la jurisprudencia ha expresado que: <i>"...las infracciones a la Ley de Entidades Financieras, pertenecen a un régimen de policía administrativa, de modo tal que la constatación de su comisión genera la consiguiente responsabilidad y sanción al infractor, salvo que éste invoque y demuestre la existencia de alguna circunstancia exculpatoria válida (esta Sala, 13-jul-82, "Groisman"), lo que no se verifica"</i> (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, Sala II, autos: "Galarza, Juan Alberto -Bco. Cooperativo Agrario Arg. Ltda.-, sumario persona física c/B.C.R.A. s/resolución 48", sentencia del 1.9.92). Jurisprudencia convalidada por la Sala Contencioso Administrativo N° 2, en autos: "Heer Carlos Eugenio Tadeo y Otros c/BCRA - Resol 143/04 (Expte 101223/83 Sum Fin 617)"; sentencia del 23.10.2007.</p> <p>En el mismo entendimiento, también ha dicho la jurisprudencia que la conducta de los directivos trae aparejadas las consecuencias previstas por el art. 41 de la Ley N° 21.526, en tanto se verifique una infracción a las normas vigentes, con prescindencia de los perjuicios materiales que el obrar ilícito pudiera ocasionar y de las formas de culpabilidad que se apliquen para la consumación de las irregularidades (Cfr. fallo de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, dictado en autos "BANCO OBERÁ COOP. LTDO. s/sumario").</p> <p>De igual modo, a los efectos de determinar la responsabilidad derivada del obrar ilícito, la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal en fallos del 28.9.84 -Sala I- Causa 2795, autos "Casa de Cambio Brasilia Mollón S.A.C. y F. c/Resolución N° 456/81 Banco Central" (Considerando II) y del 31.10.85 -Sala III-, causa N° 9463, autos "Argemofin Cía. Financiera s/apelación Resolución 88/85 B.C.R.A." (Considerando VII), ha sostenido que la responsabilidad se genera por la mera constatación de faltas, resultando indiferente la existencia de dolo, pues las sanciones se fundan en la mera culpa por acción u omisión.</p> <p>Y en tal sentido, es del caso recordar el criterio sustentado por el Tribunal de Alzada al sostener que: <i>"...La responsabilidad de los directores comprende tanto los actos de comisión, como las omisiones en que incurren. Es por ello que la circunstancia de no haber participado en alguna decisión no excluye su responsabilidad, si consiente con su silencio e inacción en el incumplimiento de las normas a las que se refiere el artículo 41 de la ley 21.526..."</i> Sentencia del 6 de marzo de 2001 - Sala II-, dictada en la causa 7.514/00 "Banco Crédito Provincial S.A. y Otros c/BCRA -Res. 312/99- (Expte. 100349/97 -Sum. Fin. 897)". Por lo tanto: <i>"...resultan sancionables quienes por su omisión, aún sin actuar materialmente en los hechos, no desempeñaron su cometido de dirigir y fiscalizar la actividad desarrollada por la entidad y coadyuvaron de ese modo, por omisión no justificable, a que se configuren los comportamientos irregulares..."</i> (Conf. Sala III de este Fuero, in re "Foinco Compañía Financiera S.A. del 17/8/95)". Sentencia del 7 de Octubre de 2002 -Sala V-, recaída en la causa N° 16.176/2001 - "ORDOÑEZ MANUEL JAVIER FELIPE Y OTROS C/BCRA - RES. 45/01- (EXPTE. 101319/83 - SUM. FIN. 682)".</p> |  |                                          |    |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       |  |                                                                                                   |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|---------------------------------------------------------------------------------------------------|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |  | <div>Referencia</div> <div>Exp. N° 100.716/14</div> <div>Act.</div> <div>1738</div> <div>12</div> |
| <p>También se ha sostenido acerca de la responsabilidad del órgano directivo que: "...es la consecuencia del deber que les incumbe al asumir y aceptar funciones que los habilitan razonablemente para verificar y oponerse a los procedimientos irregulares, sin que las modalidades de la gestión del negocio social puedan excusarlos de sus obligaciones. Esa responsabilidad se ve comprometida toda vez que se verifican infracciones cuya comisión ha sido pasible por su realización deliberada, o por su aceptación, tolerancia o negligencia -aunque sea con un comportamiento omisivo-" (confr. Sala II, in re "Banco Alas Cooperativo Limitado (en liquidación) y otros c/Banco Central de la República Argentina. Resol. 154/94", sentencia del 19/02/98). Jurisprudencia convalidada por sentencia del 19 de marzo de 2009, en la Causa N° 16.601/2008 -"BALDELLI ETHEL GIOCONDA C/ BCRA-RESOL. 58/07 (expte 100409/85 Sum Fin 677)-.</p> <p><b>II.5.</b> Sin perjuicio de lo expuesto, procede dejar constancias que, además, el señor Walter Rubén De la Costa intervino personalmente en la consumación de las infracciones reprochadas en el presente sumario. Sobre el particular, cabe poner de resalto que la totalidad de la documentación relativa a la asistencia financiera a terceros se encuentra suscripta por dicho directivo –aproximadamente 127 instrumentos- y también suscribió 272 pagarés de recibo de fondos de terceros, revelando esas circunstancias su especial participación en la comisión de los hechos imputados; por lo tanto, de la mencionada documentación, ha quedado demostrada la intervención directa que le cupo al señor De La Costa en los hechos que han configurado el cargo formulado, lo cual constituye un agravante de las conductas indebidas -por acción u omisión en su caso- de quien fuera uno de los responsables de dichas infracciones, lo cual será tenido en cuenta al momento de evaluarse la sanción a aplicar.</p> <p><b>II.6.</b> Asimismo, la situación del sumariado Gustavo Narciso Fariña merece algunas consideraciones, en razón de la intervención que le cupo en la consumación de las infracciones reprochadas en el presente sumario. Al respecto, procede destacar que, si bien el nombrado no era directivo de Afincor S.A. al tiempo de los hechos, sí era apoderado y ex director titular primero de una empresa vinculada a dicha sociedad, denominada Michigan Ingeniería Informática S.A., y suscribió sólo o en conjunto con el señor De la Costa una importante cantidad de pagarés de recepción de dinero de terceros a plazo, figurando en dichos documentos la dirección de Afincor S.A. En concordancia con lo expuesto, la mera negativa efectuada acerca de que no le pertenecen los documentos por él suscriptos, hallados en la entidad, sin que ofreciera prueba alguna a los fines demostrar la falta de autenticidad de su firma puesta en los mismos, no constituye argumento válido para desvirtuar su efectiva participación en los ilícitos imputados.</p> <p>En virtud de la suscripción de los aludidos instrumentos por parte del señor Gustavo Narciso Fariña ha resultado acreditada su responsabilidad, debido a la especial y personal intervención que le cupo en la consumación de los hechos infraccionales objeto de la imputación reprochada.</p> <p><b>II.7.</b> Por otra parte, cabe considerar que los hechos que configuran el cargo imputado tuvieron lugar en Afincor S.A., siendo producto de la acción u omisión culpable de sus órganos. Así, habida cuenta que la persona jurídica sólo puede actuar a través de los órganos de administración, dentro de los entes ideales no puede haber otra voluntad que la expresada por las personas humanas que tienen facultades estatutarias para actuar en su nombre. Al respecto, tiene dicho la jurisprudencia que: "...las infracciones que cometa un ente social no serán más que la resultante de la acción de unos y de la omisión de otros dentro de sus órganos representativos, por lo que el actuar omisivo de estos últimos habrá dado la posibilidad para que aquéllos ejecuten los actos ilícitos transformándose en coautores de los hechos -en condición de integrantes del órgano societario-, aún cuando su responsabilidad pueda ser menor que la de los autores directos..." (Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal, Sala II, causa N° 23.339/08 "Antúnez Norberto Amadeo y otros c/BCRA - Resol 66/07 (Expte. 100911/84 - Sum. Fin. 651)", sentencia del 2 de agosto de 2012). Por ello, cabe concluir que esos hechos le son atribuibles a la entidad y que generan su responsabilidad en tanto contravienen la ley y las normas reglamentarias de la actividad financiera dictadas por este Banco Central dentro de sus facultades legales.</p> |  |                                                                                                   |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                            |  |                                          |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                   |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. |
| <p><b>II.8.</b> Que, en consecuencia, no habiendo los sumariados demostrado haber sido ajenos a los hechos configurantes de las infracciones que los comprenden y, teniendo en cuenta, a su vez, que no podían desconocer las irregularidades derivadas de su gestión, procede concluir que corresponde atribuir responsabilidad a Afincor S.A. -en virtud de lo expresado en el precedente punto II.7.-; al señor Walter Rubén De la Costa por el cargo imputado, en razón del deficiente ejercicio de sus funciones directivas y en virtud de sus intervenciones personales en la comisión de las infracciones, a tenor de las consideraciones efectuadas en los puntos II.4. y II.5., y al señor Gustavo Narciso Fariña, por sus intervenciones personales en la comisión de las infracciones, a tenor de las consideraciones efectuadas en el punto II.6., debiendo ponderarse, a los efectos de la graduación de la sanción a aplicarle, el menor lapso de actuación que le cupo dentro del período infraccional, conforme surge de las constancias de autos.</p> <p>Con referencia al caso federal planteado por todos los sumariados, no corresponde a esta instancia expedirse sobre el particular.</p> <p><b>II.9. Prueba:</b> Con respecto a la prueba <i>Documental</i> acompañada, la misma ha sido adecuadamente ponderada. En cuanto a la <i>Prueba Pericial Contable</i> ofrecida por los sumariados, procede su desestimación en atención a que la información que se pretendía producir por esa vía no resulta susceptible de aportar nuevos elementos de juicio idóneos a los efectos de contrarrestar las infracciones reprochadas y, tampoco, a los efectos de evaluar la gestión y conducta de cada una de las personas involucradas en su comisión, todo ello en razón de las evidencias obrantes en el sumario.</p> <p><b>CONCLUSIONES:</b></p> <p><b>1.</b> Que por todo lo expuesto, corresponde sancionar a las personas -jurídica y humanas- halladas responsables de acuerdo con lo previsto en el artículo 41 de la Ley de Entidades Financieras graduando las penalidades en función de las características de las infracciones y ponderando las circunstancias y formas de su participación en los ilícitos.</p> <p><b>2.</b> Que, a los efectos de la graduación de las sanciones se tuvieron en cuenta los factores de ponderación prescriptos en el tercer párrafo del artículo citado y lo dispuesto en la Comunicación "A" 3579, RUNOR 1-545, así como también las pautas vigentes en materia de sanciones de los sumarios financieros que tienen como objetivo disuadir comportamientos infractores. Ello así, pues lesionarían los intereses jurídicamente protegidos por la legislación en cuanto regulatoria y ordenadora de la actividad sometida al control del BCRA.</p> <p>De tal modo, se ponderaron las características y envergadura de las infracciones imputadas, las circunstancias de los hechos ilícitos, la entidad del cargo formulado, el grado de participación de los sumariados en los hechos constitutivos de las imputaciones formuladas, sus períodos de actuación y las circunstancias agravantes y/o atenuantes de responsabilidad.</p> <p>A esos fines, se tuvo en consideración la importancia de las normas violadas y el tipo de irregularidad cometida, tomando en cuenta la naturaleza de la actividad desarrollada y su importancia económico-social. En este sentido no caben dudas del valor que ellas representan a los efectos de resguardar el orden, seguridad y equilibrio del sistema financiero como, asimismo, a los fines de evitar los eventuales perjuicios provenientes de una captación pública de recursos financieros y la posterior colocación de dichos fondos en el mercado, efectuados fuera del control de la Autoridad de Aplicación de la Ley de Entidades Financieras, toda vez que trata de actos realizados por una sociedad no autorizada por este Banco Central para actuar en actividades financieras en los términos de la Ley 21.526. Se impone destacar que la magnitud del monto punitivo hace a una de las facultades propias del órgano revestido de la competencia disciplinaria y, consecuentemente, a su órbita discrecional. En tal carácter, la Administración tiene amplio margen de discreción para la apreciación de las faltas disciplinarias y su gravedad, en función de la naturaleza de los hechos acreditados.</p> |  |                                          |

1740

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                 |  |                                          |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|----|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                        |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 14 |
| <p>Dicho ello, y sin perjuicio de la sanción de multa que le corresponde en los términos del inciso 3) del artículo 41 de la Ley N° 21526, se considera razonable, dentro de la facultad discrecional aludida, la imposición de la sanción de inhabilitación para el ejercicio de la actividad financiera y cambiaria prevista en el inciso 5) del artículo 41 de la Ley N° 21526, sanción que debe ser aplicada en casos, como en el presente, en los cuales la persona humana involucrada en los hechos infraccionales ha transgredido el sistema de normas esenciales del mercado regulado por este Ente Rector. Al estimar la magnitud de la infracción cometida con el objeto de graduar la sanción aplicable, debe enfatizarse que la intermediación financiera no autorizada importa la comisión de actos de extrema gravedad.</p> <p>Tal como quedó evidenciado en autos, la actividad que fuera desarrollada por la entidad sumariada, sus autoridades y demás partícipes "...afecta en una u otra forma todo el espectro de la política monetaria y crediticia, en el que se hallan involucrados vastos intereses económicos y sociales, en razón de los cuales se ha instituido un sistema de contralor permanente, cuya custodia la ley ha delegado en el Banco Central, colocándolo como eje del sistema financiero..." (Conclusiones del dictamen del Procurador General, en autos "Alberto F. Cordeu y Otros v. Banco Central de la República Argentina", E.D., Tomo 108, páginas 316/317).</p> <p><b>2.1.</b> En cuanto a la magnitud infraccional, a tenor de los valores involucrados en las operaciones ilícitas consumadas, asciende a \$ 10.471.245,54, U\$S 3.226.551,54 y € 1.026.530,93 (fs. 1383/93).</p> <p><b>2.2.</b> Se tomó en cuenta el extenso período en que se verificaron las infracciones imputadas, que dieron comienzo, en el caso de Afincor S.A. y del señor Walter Rubén DE LA COSTA (Presidente de la citada entidad) a partir del 03.04.05 y hasta, por lo menos, el 10.11.09 -considerando la fecha de la primera captación de recursos y la fecha de la última colocación de fondos obrante en las actuaciones, respectivamente-, y en el caso del señor Gustavo Narciso FARIÑA, entre el 01.07.05 y el 01.10.09, fechas entre las cuales se acreditó su participación.</p> <p><b>2.3.</b> Aún cuanto no pudiera afirmarse efectivamente haberse ocasionado perjuicio a terceros en la realización de las anomalías imputadas, el daño potencial al orden público económico que la actividad desplegada implica, tal como ha sido desarrollado supra, constituye una circunstancia preponderante a ser evaluada al graduar la sanción aplicable.</p> <p><b>2.4.</b> Asimismo, respecto del eventual beneficio generado para el infractor, cabe considerar que, en efecto, la esencia del negocio bancario resulta ser el margen de intermediación financiera obtenido como diferencia entre la remuneración de los recursos captados y la ganancia recibida por su colocación, por lo que la falta de determinación no implicaría la ausencia de beneficio.</p> <p><b>2.5.</b> Con referencia a la importancia de las normas transgredidas, no caben dudas del valor que ellas representan a los efectos de resguardar el orden, seguridad y equilibrio del sistema financiero como, asimismo, a los fines de evitar los eventuales perjuicios provenientes de una captación pública de recursos financieros y la posterior colocación de dichos fondos en el mercado, efectuados fuera del control de la Autoridad de Aplicación de la Ley de Entidades Financieras.</p> <p><b>2.6.</b> En el punto II. 7. ha sido tratada la responsabilidad de la sociedad sumariada.</p> <p><b>2.7.</b> En los puntos II.4., II.5. y II. 6., se ha ponderado la responsabilidad de las personas humanas involucradas, teniendo en cuenta el grado de la misma en atención a la participación personal que les cupo en los hechos infraccionales, la función desempeñada en el caso del señor De la Costa y, en el caso del señor Fariña, su menor lapso de actuación dentro del período infraccional.</p> <p><b>2.8.</b> Asimismo, se impone destacar que la magnitud del monto punitivo hace a una de las facultades propias del órgano revestido de la competencia disciplinaria y, consecuentemente, a su órbita discrecional. En ese sentido, se recuerda que la Administración tiene amplio margen de</p> |  |                                          |    |

|          |                                          |    |
|----------|------------------------------------------|----|
| B.C.R.A. | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 15 |
|----------|------------------------------------------|----|

discreción para la apreciación de las faltas disciplinarias y su gravedad, en función de la naturaleza de los hechos acreditados.

3. Que, conforme fuera expuesto, atento a la gravedad y magnitud de las infracciones cometidas cabe sancionar a los señores De la Costa y Fariña, hallados responsables, con la pena prevista en el inciso 5° del citado Artículo 41, sin perjuicio de la imposición de sanción de multa.

4. Que la Gerencia Principal de Asesoría Legal ha tomado la intervención que le compete.

5. Que esta Instancia es competente para decidir sobre el tema planteado, a tenor de lo prescripto por el art. 47, inc. d) de la Carta Orgánica del Banco Central de la República Argentina.

Por ello,

**EL SUPERINTENDENTE DE ENTIDADES FINANCIERAS Y CAMBIARIAS  
RESUELVE:**

1°) Desestimar los planteos de nulidad y de prescripción efectuados por la entidad AFINCOR S.A. y por los señores Walter Rubén DE LA COSTA y Gustavo Narciso FARIÑA, en virtud de las razones expuestas en los puntos I.1.5.2., I.1.5.3., I.1.5.4. y I.1.5.5.,

2°) Rechazar la prueba Pericial Contable ofrecida por los sumariados, en virtud de los motivos expresados en el punto II.9.

3°) Imponer las siguientes sanciones en los términos del artículo 41, incisos 3) y 5) de la Ley N° 21.526:

- A la entidad AFINCOR S.A. (C.U.I.T. 30-70823478-4): multa de \$ 8.000.000 (pesos ocho millones).
- Al señor Walter Rubén DE LA COSTA (DNI N° 20.542.595): multa de \$ 8.000.000 (pesos ocho millones) e inhabilitación por 6 (seis) años para desempeñarse como promotor, fundador, director, administrador, miembro de los consejos de vigilancia, síndico, liquidador, gerente, auditor, socio o accionista de las entidades comprendidas en la Ley N° 21526.
- Al señor Gustavo Narciso FARIÑA (DNI N° 20.381.998): multa de \$ 7.100.000 (pesos siete millones cien mil) e inhabilitación por 6 (seis) años para desempeñarse como promotor, fundador, director, administrador, miembro de los consejos de vigilancia, síndico, liquidador, gerente, auditor, socio o accionista de las entidades comprendidas en la Ley N° 21526.

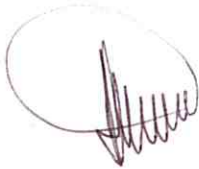
4°) El importe de las multas mencionadas en el punto 3°) deberá ser depositado en este Banco Central en "Cuentas Transitorias Pasivas -Multas- Ley de Entidades Financieras -Artículo 41", dentro de los 5 (cinco) días de notificada la presente, bajo apercibimiento del devengamiento de los intereses respectivos a partir de esa fecha y perseguirse su cobro por la vía de ejecución fiscal prevista en el artículo 42 de la Ley N° 21.526, modificado por la Ley 24.144.



|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |  |                                          |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--|------------------------------------------|----|
| B.C.R.A.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                     |  | Referencia<br>Exp. N° 100.716/14<br>Act. | 16 |
| <p>5°) Las sanciones de multa e inhabilitación impuestas únicamente serán apelables ante la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Contencioso Administrativo Federal de la Capital Federal, en los términos del artículo 42 de la Ley 21.526, con efecto devolutivo.</p> <p>6°) Notifíquese con los recaudos que establecen las Secciones 2 y 3 del Texto Ordenado de las Normas sobre Sustanciación y Sanción en los Sumarios Previstos en el Artículo 41 de la Ley 21.526, en cuanto al pago y a su régimen de facilidades oportunamente aprobado por el Directorio, por el cual podrán optar -en su caso- los sujetos sancionados con la penalidad prevista en el inciso 3° del citado cuerpo legal.</p> <div data-bbox="829 582 1452 761" style="text-align: right;"> <br/> <b>FABIÁN H. ZAMPONE</b><br/>                 SUPERINTENDENTE DE ENTIDADES<br/>                 FINANCIERAS Y CAMBIARIAS             </div> |  |                                          |    |

~~TOMADO~~ NOTA PARA DAR CUENTA AL DIRECTORIO  
Secretaría del Directorio

- 3 AGO 2016



VIVIANA FOGLIA  
PROSECRETARIO DEL DIRECTORIO