

# O procedimento sancionador

# Introducción

# Novidades Lexislativas

- Lei 39 e 40/2015 (en vigor 2-10-16):
  - .Dous textos para o procedemento administrativo?
  - .Falta desenvolvimento regulamentario.
  - . Completar con Lei galega 2/2017, do 8 de febreiro, de medidas fiscais, administrativas e de ordenación
- Lei 2/2016, do Solo de Galicia (en vigor 19-2-16)
  - . Regulamento LSG, Decreto 143/2016, 22-9
- Lei 5/2016, de Patrimonio Cultural de Galicia (en vigor 16-8-16)

# Entrada en vigor da Lei 39/15

2 de outubro 2016, pero...

*Disposición derradeira séptima. Entrada en vigor.*

(...)

*Non obstante, as previsións relativas ao rexistro electrónico de apoderamentos, rexistro electrónico, rexistro de empregados públicos habilitados, punto de acceso xeral electrónico da Administración e arquivo único electrónico producirán efectos aos dous anos da entrada en vigor da lei.*

# Entrada en vigor notificacións elect.

Lei 2/2017, do 8 de febreiro, de medidas fiscais, administrativas e de ordenación

*Artigo 29.7: Sete. Os criterios de obrigatoriedade da notificación electrónica a través do Sistema de notificacións electrónicas de Galicia previstos nesta lei serán de aplicación para os expedientes administrativos iniciados a partir da entrada en vigor da Lei 39/2015, do 1 de outubro, do procedemento administrativo común das administracións públicas.*

# Entrada en vigor

*Disposición derogatoria única. Derrogación normativa.*

2. Quedan derogadas expresamente as seguintes disposicións:

- a) Lei 30/1992, do 26 de novembro, de réxime xurídico das administracións públicas e do procedemento administrativo común.
- b) Lei 11/2007, do 22 de xuño, de acceso electrónico dos cidadáns aos servizos públicos.
- c) Os artigos 4 a 7 da Lei 2/2011, do 4 de marzo, de economía sustentable.
- d) Real decreto 429/1993, do 26 de marzo, polo que se aproba o Regulamento dos procedementos das administracións públicas en materia de responsabilidade patrimonial.
- e) Real decreto 1398/1993, do 4 de agosto, polo que se aproba o Regulamento do procedemento para o exercicio da potestade sancionadora.
- f) Real decreto 772/1999, do 7 de maio, polo que se regula a presentación de solicitudes, escritos e comunicacións ante a Administración xeral do Estado, a expedición de copias de documentos e devolución de orixinais e o réxime das oficinas de rexistro.
- g) Os artigos 2.3, 10, 13, 14, 15, 16, 26, 27, 28, 29.1.a), 29.1.d), 31, 32, 33, 35, 36, 39, 48, 50, os números 1, 2 e 4 da disposición adicional primeira, a disposición adicional terceira, a disposición transitoria primeira, a disposición transitoria segunda, a disposición transitoria terceira e a disposición transitoria cuarta do Real decreto 1671/2009, do 6 de novembro, polo que se desenvolve parcialmente a Lei 11/2007, do 22 de xuño, de acceso electrónico dos cidadáns aos servizos públicos.

*Ata que, de acordo co establecido na disposición derradeira séptima, produzan efectos as previsións relativas ao rexistro electrónico de apoderamentos, rexistro electrónico, punto de acceso xeral electrónico da Administración e arquivo único electrónico, manteranse en vigor os artigos das normas previstas nas alíneas a), b) e g) relativos ás materias mencionadas.*

3. As referencias contidas en normas vixentes ás disposicións que se derrogan expresamente deberanse entender efectuadas ás disposicións desta lei que regulan a mesma materia que aquelas.

# Transitoriedade

*Disposición transitoria terceira. Réxime transitorio dos procedementos.*

- a) Aos procedementos xa iniciados antes da entrada en vigor da lei non lles será de aplicación esta e rexeranse pola normativa anterior.
- b) Os procedementos de revisión de oficio iniciados despois da entrada en vigor da presente lei tramitaranse polas normas nela establecidas.
- c) Os actos e resolucións ditados con posterioridade á entrada en vigor desta lei rexeranse, canto ao réxime de recursos, polas disposicións dela.
- d) Os actos e resolucións pendentes de execución no momento da entrada en vigor desta lei rexeranse para a súa execución pola normativa vixente cando se ditaron.
- e) Na falta de previsións expresas establecidas nas correspondentes disposicións legais e regulamentarias, as cuestións de dereito transitorio que se susciten en materia de procedemento administrativo resolveranse de acordo cos principios establecidos nos números anteriores.

# Transitoriedade (III)

Lei 5/2016 de Patrimonio Cultural de Galicia

## *Disposición transitoria oitava. Procedementos sancionadores*

*Os procedementos sancionadores que se tramiten por infraccións cometidas con anterioridade á entrada en vigor desta lei, con independencia da súa data de iniciación, tramitaranse conforme a normativa aplicable no momento da comisión da infracción, sen prexuízo de que se lles poida aplicar esta lei en canto sexa máis favorable para o presunto infractor ou infractora.*

# Pazos invalidantes no procedemento sancionador: caducidade e prescripción

# Caducidade

# Prazo para resolver sancionadores (I)

Nos sancionadores sempre partíamos dos 6 meses

- Art. 20.6 RD 1398/1993:*Si no hubiese recaído resolución transcurridos seis meses desde la iniciación, teniendo en cuenta las posibles interrupciones de su cómputo por causas imputables a los interesados o por la suspensión del procedimiento a que se refieren los artículos 5 y 7, se iniciará el cómputo del plazo de caducidad establecido en el artículo 43.4 de la Ley 30/1992, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común*

## DERROGACIÓN RD 1398/93 pola lei 39/2015

Disposición derogatoria única. Derogación normativa.

- a) Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común.
- e) Real Decreto 1398/1993, de 4 de agosto, por el que se aprueba el Reglamento del Procedimiento para el Ejercicio de la Potestad Sancionadora.

**CONSECUENCIA: PRAZO SANCIÓNADORES (agás normativa sectorial) 3 meses**

# Prazo para resolver sancionadores (II)

Lei 2/2017, do 8 de febreiro, de medidas fiscais, administrativas e de ordenación:

Artigo 38. Un. O prazo máximo para resolver e notificar os procedementos sancionadores competencia da Administración xeral da Comunidade Autónoma e das súas entidades públicas instrumentais será de seis meses, contados desde o ditado do acordo de inicio, salvo aqueles casos nos que a normativa legal ou regulamentaria reguladora do procedemento estableza un prazo específico diferente. Esta previsión será de aplicación a todos os procedementos sancionadores iniciados a partir da entrada en vigor desta lei.

# Prazo para resolver sancionadores (III)

LEI 5/2016, do 4 de maio, do patrimonio cultural de Galicia

*136.2. O prazo para resolver e notificar a resolución do procedemento sancionador será dun ano desde a data do acordo de iniciación.*

LEI 2/2016, do 10 de febreiro, do solo de Galicia.

*164. 2. O prazo para resolver o procedemento sancionador será dun ano, contado desde a data da súa iniciación*

Efectos de incumprir o prazo para resolver: caducidade

- Expressamente, art 25

*Artigo 25. Falta de resolución expresa en procedementos iniciados de oficio.*

*1. Nos procedementos iniciados de oficio, o vencemento do prazo máximo establecido sen que se ditase e notifícase resolución expresa non exime a Administración do cumprimento da obriga legal de resolver, e producirá os seguintes efectos:*

*b) Nos procedementos en que a Administración exerza potestades sancionadoras ou, en xeral, de intervención, susceptibles de producir efectos desfavorables ou de gravame, producirase a caducidade. Nestes casos, a resolución que declare a caducidade ordenará o arquivamento das actuacións, cos efectos previstos no artigo 95.*

# Conservación na nova LPA

95.3:*La caducidad no producirá por sí sola la prescripción de las acciones del particular o de la Administración, pero los procedimientos caducados no interrumpirán el plazo de prescripción.*

*En los casos en los que sea posible la iniciación de un nuevo procedimiento por no haberse producido la prescripción, podrán incorporarse a éste los actos y trámites cuyo contenido se hubiera mantenido igual de no haberse producido la caducidad. En todo caso, en el nuevo procedimiento deberán cumplimentarse los trámites de alegaciones, proposición de prueba y audiencia al interesado.*

## Lei patrimonio cultural de Galicia

Art. 136.3: 3. *A caducidade non producirá por si soa a prescripción das accións do particular ou da Administración, pero os procedementos caducados non interromperán o prazo de prescripción. Nos casos en que sexa posible a iniciación dun novo procedemento por non se producir a prescripción, poderán incorporarse a este os actos e trámites cuxo contido se tería mantido igual de non se producir a caducidade.*

## Dies ad quem

Dentro do prazo de caducidade, hai que ditar a resolución e notificala (art 24.2 lei 39/15):

*El plazo máximo en el que debe notificarse la resolución expresa será el fijado por la norma reguladora del correspondiente procedimiento*

Matización: Antes de que remate o prazo debe haber un intento de notificación debidamente acreditado (art 40.4 lei 39/2015)

*4. Sin perjuicio de lo establecido en el apartado anterior, y a los solos efectos de entender cumplida la obligación de notificar dentro del plazo máximo de duración de los procedimientos, será suficiente la notificación que contenga, cuando menos, el texto íntegro de la resolución, así como el intento de notificación debidamente acreditado.*

## **“Intento de notificación debidamente acreditado”: Cando é???**

### **STS de 17-11-2003 :**

- Doutrina legal: ese “intento de notificación” quedaba satisfeito “en el momento en que la Administración reciba la devolución del envío, por no haberse logrado practicar la notificación”
- A maiores, foron aspectos relevantes ditos tamén nesa Sentenza, ao longo da mesma, os seguintes: a) O “intento de notificación” nunca se pode equiparar a completar todo o proceso notificador (por exemplo, non pode incluír os edictos, publicación...), sen prexuízo de que, por suposto, hai que culminar tal proceso, pero a efectos da correcta notificación, non de ter cumplido o prazo para resolver. b) o intento de notificación só aparece cos efectos aludidos se se praticou coas prevencións legais, art. 59 lei 30/92 e regulamentarias e c) no caso de notificación infrutuosa, o intento deber incluir a dobre tentativa no domicilio, ou, no seu caso, un dos supostos de rexacemento.

### **STS 3 de decembro de 2013:**

- corrixe ese necesidade de que obter no prazo para resolver esa devolución do acuse de recibo, para dicir que basta con que nese prazo aparezca o dobre intento de notificación (ou o rexacemento). O momento que recibe a Administración o acuse de recibo cos dous intentos infrutuosos xa é indiferente, aos efectos que nos ocupan: “rechazamos aquel primer motivo de impugnación, pues los dos intentos de notificación de que dimos cuenta se llevaron antes de que venciera el plazo de duración del procedimiento sancionador”

## **Notificación en papel (art 42)**

*Artigo 42. Práctica das notificacións en papel.*

1. Todas as notificacións que se practiquen en papel deberán ser postas á disposición do interesado na sede electrónica da Administración ou organismo actuante para que poida acceder ao contido delas de forma voluntaria.
2. Cando a notificación se pratique no domicilio do interesado, de non se encontrar presente este no momento de entregarse a notificación, poderá facerse cargo dela calquera persoa maior de catorce anos que se encontre no domicilio e faga constar a súa identidade. Se ninguén se fixer cargo da notificación, farase constar esta circunstancia no expediente, xunto co día e a hora en que se tentou a notificación, tentativa que se repetirá por unha única vez e nunha hora distinta dentro dos tres días seguintes. En caso de que a primeira tentativa de notificación se realizase antes das quince horas, a segunda tentativa deberase realizar despois das quince horas e viceversa, deixando en todo caso ao menos unha marxe de diferença de tres horas entre ambas as tentativas de notificación. Se a segunda tentativa tamén resultar infrutuosa, procederase na forma prevista no artigo 44.
3. Cando o interesado acceda ao contido da notificación en sede electrónica, ofreceráselle a posibilidade de que o resto das notificacións se poidan realizar a través de medios electrónicos.

## Notificación en papel (art 41)

- NOVIDADE

(..)Nos procedementos iniciados de oficio, só para efectos da súa iniciación, as administracións públicas poderán obter, mediante consulta ás bases de datos do Instituto Nacional de Estatística, os datos sobre o domicilio do interesado recollidos no padrón municipal, remitidos polas entidades locais en aplicación do previsto na Lei 7/1985, do 2 de abril, reguladora das bases do réxime local

#### *Artigo 43. Práctica das notificacións a través de medios electrónicos.*

*1. As notificacións por medios electrónicos practicaranse mediante comparecencia na sede electrónica da Administración ou organismo actuante, a través do endereço electrónico habilitado único ou mediante ambos os sistemas, segundo dispoña cada Administración ou organismo.*

*Para os efectos previstos neste artigo, enténdese por comparecencia na sede electrónica o acceso polo interesado ou o seu representante debidamente identificado ao contido da notificación.*

*2. As notificacións por medios electrónicos entenderanse practicadas no momento en que se produza o acceso ao seu contido.*

*Cando a notificación por medios electrónicos sexa de carácter obligatorio, ou fose expresamente elixida polo interesado, entenderase rexeitada cando transcorresen dez días naturais desde a posta á disposición da notificación sen que se acceda ao seu contido.*

*3. Entenderase cumplida a obriga a que se refire o artigo 40.4 coa posta á disposición da notificación na sede electrónica da Administración ou organismo actuante ou no endereço electrónico habilitado único.*

*4. Os interesados poderán acceder ás notificacións desde o punto de acceso xeral electrónico da Administración, que funcionará como un portal de acceso.*

## **DEBATES SOBRE A NOTIFICACIÓN: electrónica**

4 . - Como se computan os 10 días da posta a disposición da notificación electrónica?

S. TSX de Estremadura de 31 de marzo de 2016

*«La cuestión es cuando se entiende notificado el Requerimiento que fue puesto a disposición de la parte actora el día 11-10-2012 a las 21:05 horas.*

...  
*consideramos que el plazo de diez naturales se computa desde las 00:00:01 horas del día siguiente a la puesta a disposición -desde las 00:00:01 horas del día 12-10-2012- y termina a las 24:00:00 del día 21-10- 2012. Una vez transcurrido el día diez, se entiende que la notificación ha sido rechazada ...No existe, realmente, controversia en cuanto al cómputo de este plazo de diez días. El plazo de diez días se extiende desde las 00:00:01 del día 12-10-2012 y termina a las 24:00:00 horas del día 21-10-2012.*

...  
*a las 00:00:01 del día 22-10-2012, día hábil, se tiene por efectuada la notificación pues es entonces cuando ha transcurrido íntegramente el plazo de diez días....la notificación se entiende rechazada y por efectuado el trámite a las 00:00:01 horas del día 22-10-2012. Dicho de otra manera, a las 24:00:00 del día 21-10-2012 termina el plazo de diez días, y una vez terminado este plazo, se entiende rechazada la notificación y producido el trámite, lo que ocurre a las 00:00:01 horas del día 22-10-2012.»*

# Prescripción sanción

Cando son executivas as resolucións sancionadoras?

## Resoluciós sancionadoras

A diferenza das non sancionadoras, só son executivas dende que se puxera fin á vía administrativa.

*Art. 90.3 L 39/15: La resolución que ponga fin al procedimiento será ejecutiva cuando no quepa contra ella ningún recurso ordinario en vía administrativa, pudiendo adoptarse en la misma las disposiciones cautelares precisas para garantizar su eficacia en tanto no sea ejecutiva y que podrán consistir en el mantenimiento de las medidas provisionales que en su caso se hubieran adoptado.*

# **Recurso de reposición:Qué sucede co recurso de reposición contra unha resolución sancionadora?**

Criterio TSXG coa lei 30/1992 (S. TSXG 13-10-2005)

- A resolución sancionadora é executiva, aínda que se interpoña recurso de reposición
- O sancionado pode acudir ao réxime xeral da suspensión do artigo 111 L30/92

Criterio Lei 39/2015: Non se pode executar

*Art. 98:1. Los actos de las Administraciones Pùblicas sujetos al Derecho Administrativo serán inmediatamente ejecutivos, salvo que:*

*b) Se trate de una resolución de un procedimiento de naturaleza sancionadora contra la que quepa algún recurso en vía administrativa, incluido el potestativo de reposición.*

## **NOVIDADE LPA 39/2015: só para as resolucións sancionadoras**

*Cando a resolución sexa executiva, poderase suspender cautelarmente se o interesado manifesta á Administración a súa intención de interpor recurso contencioso-administrativo contra a resolución firme en vía administrativa. A dita suspensión cautelar finalizará cando:*

- a) Transcorrese o prazo legalmente previsto sen que o interesado interpuxese recurso contencioso-administrativo.
- b) Tendo o interesado interposto recurso contencioso-administrativo:
  - 1.º Non se solicitase no mesmo trámite a suspensión cautelar da resolución impugnada.
  - 2.º O órgano xudicial se pronuncie sobre a suspensión cautelar solicitada, nos termos previstos nela.

# Prescripción sanción

## O que **NON** segue igual (I)

Art. 30.3 lei 40/15:

*No caso de desestimación presunta do recurso de alzada interposto contra a resolución por que se impón a sanción, o prazo de prescripción da sanción comenzarase a contar desde o día seguinte a aquel en que finalice o prazo legalmente previsto para a resolución do dito recurso.*

NOTA: Esta regra última non se recolle para o recurso de reposición. O más garantista para o xestor administrativo é partir de que rexe tamén para a reposición.

Transitoriedade:

Art. 26.2 lei 40/15: 2. *As disposicións sancionadoras producirán efecto retroactivo en canto favorezan o presunto infractor ou o infractor, tanto no referido á tipificación da infracción como á sanción e os seus prazos de prescripción, mesmo respecto das sancións pendentes de cumprimento ao entrar en vigor a nova disposición*

# Prescripción sanción:efecto retroactivo

Lei 2/2017, do 8 de febreiro, de medidas fiscais, administrativas e de ordenación

*38.Dous. En relación cos recursos interpostos fronte a resolucións administrativas sancionadoras, presentados e non resoltos con anterioridade á entrada en vigor da Lei 39/2015, do 1 de outubro, e da Lei 40/2015, do 1 de outubro, de acordo co indicado na normativa básica, e, en particular, co disposto nos artigos 26.2 e 30.3 da citada Lei 40/2015, o prazo previsto para a prescripción da sanción comenzará a contarse desde o día seguinte a aquel en que finalice o prazo legalmente previsto para a resolución do dito recurso, aínda que o prazo en cuestión finalizase con anterioridade á entrada en vigor das dúas leis mencionadas, e con independencia do previsto na lexislación sectorial para os procedementos sancionadores de que se trate, cando a dita lexislación sexa anterior ás citadas leis de procedemento administrativo común das administracións públicas e de réxime xurídico do sector público.*

*Tres. En caso de tratarse de resolucións administrativas sancionadoras e de restitución da legalidade urbanística, o acto administrativo que resola o recurso interposto fronte ás ditas resolucións e que dispoña, se é o caso, a prescripción da sanción de acordo co establecido no punto anterior, deberá pronunciarse expresamente sobre o acto administrativo de restitución da legalidade segundo a normativa aplicable e, en particular, tendo en conta os prazos de prescripción indicados nela para a dita restitución, sen que a estos prazos lles sexa aplicable o previsto neste artigo para os prazos de prescripción da sanción.*

*39. Dous.Nos supostos sinalados no apartado anterior, nos recursos pendentes de resolución, o prazo de prescripción de quince anos, en consonancia co disposto na Lei 2/2013, do 29 de maio, de protección e uso sustentable do litoral, que modifica o artigo 95 da Lei estatal 22/1988, do 28 de xullo, de costas, en canto á reposición ou restitución da legalidade comenzará a computarse desde que a Administración ditou o acto no que se acordou a obriga de restitución.*

**Novidades no procedimento,  
especial referencia ao sancionador**

## **Novidades para establecer a responsabilidade sancionadora**

LRXSP, lei 40/2015 (arts 28 e 29)

### **1.- Esixe “dolo ou culpa” (antes “a título de simple inobservancia)**

#### **OUTROS**

*2.- “poderán ser sancionadas por feitos constitutivos de infracción administrativa as persoas físicas e xurídicas, así como, cando unha lei lles recoñeza capacidade de obrar, os grupos de afectados, as uniões e entidades sen personalidade xurídica e os patrimonios independentes ou autónomos”*

*3.- Mantense a responsabilidade solidaria cando o cumprimento dunha obriga legal corresponda a varias persoas conxuntamente, pero se recolle que “Non obstante, cando a sanción sexa pecuniaria e sexa posible, individualizárase na resolución en función do grao de participación de cada responsable.”*

*4.- “As leis reguladoras dos distintos réximes sancionadores poderán tipificar como infracción o incumprimento da obriga de previr a comisión de infraccións administrativas polos que se encontren suxeitos a unha relación de dependencia ou vinculación. Así mesmo, poderán prever os supostos en que determinadas persoas responderán do pagamento das sancións pecuniarias impostas aos que delas dependan ou estean vinculadas.”*

# **Expediente Administrativo**

A LPAC 2015 introduce na lei do procedemento o concepto e regulación do expediente

*Artículo 70. Expediente Administrativo.*

*1. Enténdese por expediente administrativo o conxunto ordenado de documentos e actuacións que serven de antecedente e fundamento á resolución administrativa, así como as dilixencias encamiñadas a executala...*

*4. Non formará parte do expediente administrativo a información que teña carácter auxiliar ou de apoio, como a contida en aplicacións, ficheiros e bases de datos informáticas, notas, borradores, opinións, resumos, comunicacións e informes internos ou entre órganos ou entidades administrativas, así como os xuízos de valor emitidos polas administracións públicas, salvo que se trate de informes, preceptivos e facultativos, solicitados antes da resolución administrativa que poña fin ao procedemento.*

# Denunciante (I)

Artigo 62. Inicio do procedemento por denuncia.

1. Enténdese por denuncia o acto polo cal calquera persoa, en cumprimento ou non dunha obriga legal, pon en coñecemento dun órgano administrativo a existencia dun determinado feito que poida xustificar a iniciación de oficio dun procedemento administrativo.
2. As denuncias deberán expresar a identidade da persoa ou persoas que as presentan e o relato dos feitos que se poñen en coñecemento da Administración. Cando tales feitos poidan constituir unha infracción administrativa, recollerán a data da súa comisión e, cando sexa posible, a identificación dos presuntos responsables.

## Denunciante/interesado?

Art. 62.5. A presentación dunha denuncia non confire, por si soa, a condición de interesado no procedemento

Artigo 64. Acordo de iniciación nos procedementos de natureza sancionadora.

1. O acordo de iniciación comunicarase ao instrutor do procedemento, con traslado de cantas actuacións existan ao respecto, e notificarase aos interesados, entendendo en todo caso por tal o inculpado.

Así mesmo, a incoación comunicarase ao denunciante cando as normas reguladoras do procedemento así o prevexan

Art. 62.3. Cando a denuncia invoque un prexuízo no patrimonio das administracións públicas, a non iniciación do procedemento deberá ser motivada e notificarase aos denunciantes a decisión de se se iniciou ou non o procedemento.

# Denunciante (I)

LEI 5/2016, do 4 de maio, do patrimonio cultural de Galicia

## *Artigo 138. Denuncia*

1. *Calquera persoa, física ou xurídica, ou entidade poderá denunciar os feitos que poidan constituír unha infracción en materia de protección do patrimonio cultural.*
2. *As denuncias deberán expresar a identidade da persoa ou persoas que as presentan, o relato dos feitos que poderían constituir infracción e, cando sexa posible, a data da súa comisión e a identificación dos presuntos ou presuntas responsables.*
3. *A denuncia non lle outorga a condición de persoa interesada a quen a formula, sen prexuízo de que, no caso de que a denuncia vaia acompañada da solicitude de iniciación dun procedemento sancionador, se lle comunique a iniciación ou non deste*

# Delación

## Artigo 62

3. Cando a denuncia invoque un prexuízo no patrimonio das administracións públicas, a non iniciación do procedemento deberá ser motivada e notificarse aos denunciantes a decisión de se se iniciou ou non o procedemento.

4. Cando o denunciante participase na comisión dunha infracción desta natureza e existan outros infractores, o órgano competente para resolver o procedemento deberá eximir o denunciante do pagamento da multa que lle correspondería ou outro tipo de sanción de carácter non pecuniario, cando sexa o primeiro en fornecer elementos de proba que permitan iniciar o procedemento ou comprobar a infracción, sempre que no momento de fornecerse aqueles non se dispoña de elementos suficientes para ordenala e se repare o prexuízo causado.

Así mesmo, o órgano competente para resolver deberá reducir o importe do pagamento da multa que lle correspondería ou, se for o caso, a sanción de carácter non pecuniario, cando, sen se cumplir algunha das condicións anteriores, o denunciante facilite elementos de proba que fornezan un valor engadido significativo respecto daqueles de que se dispoña.

En ambos os casos será necesario que o denunciante cese na participación da infracción e non destruíse elementos de proba relacionados co obxecto da denuncia.

# A PROPOSTA DE RESOLUCIÓN .

## NOVIDADE: arquivo

*Artigo 89. Proposta de resolución nos procedementos de carácter sancionador.*

*1. O órgano instrutor resolverá a finalización do procedemento, con arquivamento das actuacións, sen que sexa necesaria a formulación da proposta de resolución, cando na instrución do procedemento se poña de manifesto que concorre algunha das seguintes circunstancias:*

- a) A inexistencia dos feitos que puideren constituir a infracción.*
- b) Cando os feitos non resulten acreditados.*
- c) Cando os feitos probados non constitúan, de modo manifesto, infracción administrativa.*
- d) Cando non exista ou non se puidese identificar a persoa ou persoas responsables ou ben aparezan exentas de responsabilidade.*
- e) Cando se conclúa, en calquera momento, que prescribiu a infracción.*

*...*

*3. Cando a instrución conclúa a inexistencia de infracción ou responsabilidade e non se faga uso da facultade prevista no número primeiro, a proposta declarará esa circunstancia*

### PROBLEMÁTICAS

- Resolución finalizadora?
- Debe ter pé de recurso?
- E se o órgano resolutorio non está conforme?
- O apartado 3 en relación co 1. Dúas opcións
  - a) O arquivo do instrutor é sempre potestativo
  - b) Só é potestativo no caso de "inexistencia de infracción ou responsabilidade" (máis valorativo), no resto obrigado o arquivo

## ARTIGO 85: redución

### Artigo 85. Terminación nos procedementos sancionadores.

1. *Iniciado un procedemento sancionador, se o infractor recoñece a súa responsabilidade, poderase resolver o procedemento coa imposición da sanción que proceda.*
2. *Cando a sanción teña únicamente carácter pecuniario ou ben caiba impor unha sanción pecuniaria e outra de carácter non pecuniario pero se xustificou a improcedencia da segunda, o pagamento voluntario polo presunto responsable, en calquera momento anterior á resolución, implicará a terminación do procedemento, salvo no relativo á reposición da situación alterada ou á determinación da indemnización polos danos e perdas causados pola comisión da infracción.*
3. *En ambos os casos, cando a sanción teña únicamente carácter pecuniario, o órgano competente para resolver o procedemento aplicará reducións de, ao menos, o 20 % sobre o importe da sanción proposta, que serán acumulables entre si. As citadas reducións deberán estar determinadas na notificación de iniciación do procedemento e a súa efectividade estará condicionada á desistencia ou renuncia de calquera acción ou recurso en vía administrativa contra a sanción.*  
*A porcentaxe de redución prevista neste número poderá ser incrementada regulamentariamente.*

LEI 2/2016, do 10 de febreiro, do solo de Galicia

Art. 161. 4. O responsable da infracción terá dereito a unha redución do 90 % da multa que deba impoñerse no caso de que repoña por si mesmo a realidade física alterada antes da resolución do procedemento sancionador.

Igualmente, as sancións impostas ao abeiro desta lei reduciranse na súa contía nun 50 % se son aboadas no prazo de período voluntario e, neste mesmo prazo, o infractor mostra por escrito a súa conformidade con estas e renuncia expresamente ao exercicio de toda acción de impugnación no referido prazo.

A posterior acción de impugnación implicará a perda da referida redución.

EXEMPLO: Resolución AEPD de 11.4.2017 JUR/2017/136237

Nem bis in idem

OBXECTIVO:

Evitar o sobre-castigo

Evitar a dobre punición

NECESIDADE DA TRIPLE IDENTIDADE

Mesmo suxeito, mesmos feitos e mesmo fundamento xurídico

# FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL

## Non expreso

### Implícito no artigo 25 CE

#### Artigo 25

1. *Ninguén poderá ser condenado ou sancionado por accións ou omisións que no momento de se produciren non constitúan delito, falta ou infracción administrativa, segundo a lexislación vixente daquela.*
2. *As penas privativas de liberdade e as medidas de seguridade estarán encamiñadas á reeducación e reinserción social e non poderán consistir en traballo forzados. O condenado a pena de prisión que estea cumprindo esta gozará dos dereitos fundamentais deste capítulo, fóra dos que se vexan expresamente limitados polo contido da sentenza condenatoria, o sentido da pena e a lei penitenciaria. En todo caso, terá dereito a un traballo remunerado e mais aos beneficios correspondentes da Seguridade Social, así como ao acceso á cultura e ao desenvolvemento integral da súa personalidade.*
3. *A Administración civil non poderá impoñer sancións que, directa ou subsidiariamente, impliquen privación de liberdade.*

# PLASMACIÓN NORMATIVA

## Xeral: Lei 40/2015

*Artículo 31. Concurrencia de sanciones.*

1. *No podrán sancionarse los hechos que lo hayan sido penal o administrativamente, en los casos en que se aprecie identidad del sujeto, hecho y fundamento.*
2. *Cuando un órgano de la Unión Europea hubiera impuesto una sanción por los mismos hechos, y siempre que no concorra la identidad de sujeto y fundamento, el órgano competente para resolver deberá tenerla en cuenta a efectos de graduar la que, en su caso, deba imponer, pudiendo minorarla, sin perjuicio de declarar la comisión de la infracción.*

# A triple identidade: suxeito, feitos e FUNDAMENTO

**Lei 2/98 de Potestade sancionadora das Administracións Públicas do País Vasco**

2. Se entenderá que hay *identidad de fundamento* cuando:

a) *La infracción penal o administrativa que se castiga con la pena o sanción precedente proteja el mismo bien jurídico frente al mismo riesgo que la infracción que se esté considerando.*

b) *Existiendo ciertas diferencias entre los bienes jurídicos protegidos o los riesgos contemplados, éstas no tengan la entidad suficiente como para justificar la doble punición, por referirse a aspectos cuya protección no requiere la segunda sanción.*

3. Cuando, aun no dándose *identidad de fundamento*, existiesen puntos en común entre los bienes jurídicos protegidos o los riesgos considerados, de tal manera que la sanción o pena impuesta precedentemente sirviese en parte al fin protector de la infracción que se va a sancionar, se tendrá en cuenta la sanción o pena precedente para graduar en sentido atenuante la sanción posterior. Si así lo exige el principio de proporcionalidad, se impondrán sanciones correspondientes a infracciones o categorías de infracciones de menor gravedad, y, excepcionalmente, en supuestos en que la sanción o pena precedente fuese especialmente grave, podrá compensarse la sanción posterior, sin perjuicio de declarar la comisión de la infracción.

# CONFLUENCIA PENAL-ADMINISTRATIVO

## Respecto aos feitos declarados probados no penal:

*Artigo 77. 4 Lei 39/15:*

*4. En los procedimientos de carácter sancionador, los hechos declarados probados por resoluciones judiciales penales firmes vincularán a las Administraciones Públicas respecto de los procedimientos sancionadores que substancien.*

# CONFLUENCIA PENAL-ADMINISTRATIVO

Afectación da resolución penal (firme)

1.- Absolución: Vinculación feitos declarados probados

2.- Condena: Non cabe sanción administrativa , con triple identidade

# CONFLUENCIA PENAL-ADMINISTRATIVO

## Aspectos procedimentais

- 1.- O procedimento administrativo debe esperar ao resultado penal
- 2.- Qué sucede se aparece antes a sanción administrativa

Tese STC 177/99: imposibilidad condena penal

Tese actual, STC 2/03: compensación (problemáticas)

## Aspectos procedimentais: RD 1398/93 (derrogación 2-10-16)

### *Artículo 7. Vinculaciones con el orden jurisdiccional penal*

*1. En cualquier momento del procedimiento sancionador en que los órganos competentes estimen que los hechos también pudieran ser constitutivos de ilícito penal, lo comunicarán al Ministerio Fiscal, solicitándole testimonio sobre las actuaciones practicadas respecto de la comunicación.*

*En estos supuestos, así como cuando los órganos competentes tengan conocimiento de que se está desarrollando un proceso penal sobre los mismos hechos, solicitarán del órgano judicial comunicación sobre las actuaciones adoptadas.*

*2. Recibida la comunicación, y si se estima que existe identidad de sujeto, hecho y fundamento entre la infracción administrativa y la infracción penal que pudiera corresponder, el órgano competente para la resolución del procedimiento acordará su suspensión hasta que recaiga resolución judicial.*

*3. En todo caso, los hechos declarados probados por resolución judicial penal firme vinculan a los órganos administrativos respecto de los procedimientos sancionadores que sustancien.*

## Lei 5/2016 de Patrimonio Cultural de Galicia

### *Artigo 139. Condutas constitutivas de ilícito penal*

*1. En calquera momento do procedemento sancionador no que os órganos competentes xulguen que os feitos tamén poden ser constitutivos de ilícito penal, comunicaranlllo ao Ministerio Fiscal, solicitarán testemuño sobre as actuacións practicadas respecto á comunicación e acordarán a suspensión do procedemento sancionador ata que recaia resolución xudicial firme, o que se lle notificará á persoa interesada.*

*Nestes supostos, así como cando se teña coñecemento de que se está a desenvolver un proceso penal sobre o mesmo feito, suxeito e fundamento, suspenderase o procedemento sancionador e solicitarase do órgano xudicial comunicación sobre as actuacións adoptadas.*

*2. A sanción penal excluirá a imposición de sanción administrativa cando se produza identidade de suxeito, feito e fundamento xurídico pero non exclúe a adopción de medidas de restablecemento da legalidade e reparación dos danos causados.*

*3. En todo caso, os feitos declarados probados por resolución penal firme vinculan os órganos administrativos respecto aos procedementos sancionadores que se tramiten.*

## REGULAMENTO Lei do Solo de Galicia (Decreto 143/2016)

### - Artigo 397. *Concorrencia con ilícito penal*

1. *Cando, con ocasión da tramitación dun procedemento sancionador, se desprendan indicios de que o feito puida ser constitutivo de ilícito penal, o órgano instrutor do expediente porao en coñecemento do Ministerio Fiscal, para os efectos de exixencia das responsabilidades de orde penal en que poidan incorrer os infractores, suspendendo a tramitación do expediente administrativo en tanto non se dite resolución do Ministerio Fiscal ou resolución xudicial firme.*

*Así mesmo, o procedemento suspenderase cando o órgano instrutor teña coñecemento de que se está tramitando un proceso xudicial penal polos mesmos feitos.*

2. *Cando, en calquera fase dos procedementos que se instrúan como consecuencia dunha infracción urbanística, os órganos competentes aprecien que hai indicios da existencia doutra infracción administrativa para cuxo coñecemento non sexan competentes, comunicarano ao órgano que consideren competente.*