

Annex 1- Identificació i Avaluació de Riscos Penals

(Identificació de delictes, Controls Implantats, Principis Generals d'Actuació i Pla de Prevenció de Delictes)

1 Índex

1	ÍNDEX.....	2
2	OBJECTE.....	4
3	IDENTIFICACIÓ DE DELICTES, ÀREES D'ACTIVITAT I MESURES PREVENTIVES.....	4
3.1	SUBORN / TRÀFIC D'INFLUÈNCIES / CORRUPCIÓ EN LES TRANSACCIONS COMERCIALS INTERNACIONALS.....	7
3.1.1	<i>Controls Implantats.....</i>	10
3.1.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	12
3.1.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	13
3.2	ESTAFA I DELICTE DE PUBLICITAT ENGANYOSA.....	14
3.2.1	<i>Controls Implantats.....</i>	16
3.2.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	17
3.2.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	18
3.3	SECRET D'EMPRESA I INFIDELITAT EN LA CUSTÒDIA DE DOCUMENTACIÓ.....	19
3.3.1	<i>Controls Implantats.....</i>	21
3.3.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	21
3.3.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	23
3.4	CONTRA LA INTIMITAT PERSONAL I FAMILIAR.....	25
3.4.1	<i>Controls Implantats.....</i>	26
3.4.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	26
3.4.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	28
3.5	FRAU A LA HISENDA PÚBLICA - CONTRA LA SEGURETAT SOCIAL - INCOMPLIMENT D'OBLIGACIONS COMPTABLES.....	29
3.5.1	<i>Controls Implantats.....</i>	33
3.5.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	36
3.5.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	37
3.6	CONTRA ELS DRETS DELS TREBALLADORS / CONTRA ELS DRETS DELS CIUTADANS ESTRANGERS.....	38
3.6.1	<i>Controls Implantats.....</i>	40
3.6.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	42
3.6.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	43
3.7	CONTRA ELS RECURSOS NATURALS I EL MEDI AMBIENT / CONTRA LA SALUT PÚBLICA / CONTRA LA MANIPULACIÓ, TRANSPORT I TINEÇA DE SUBSTÀNCIES TÒXIQUES, CORROSIVES I ALTRES.....	45
3.7.1	<i>Controls Implantats.....</i>	46
3.7.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	47
3.7.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	47
3.8	DELICTES URBANÍSTICS.....	48
3.8.1	<i>Controls Implantats.....</i>	48
3.8.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	49
3.8.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	49
3.9	INSOLVÈNCIES PUNIBLES.....	50
3.9.1	<i>Controls Implantats.....</i>	52
3.9.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	54
3.9.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	54
3.10	MALVERSACIÓ DE CAUDALS PÚBLICS.....	56
3.10.1	<i>Controls Implantats.....</i>	57
3.10.2	<i>Principis Generals d'Actuació.....</i>	58
3.10.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes.....</i>	59
3.11	CORRUPCIÓ ENTRE PARTICULARS.....	60

3.11.1	<i>Controls Implantats</i>	60
3.11.2	<i>Principis Generals d'Actuació</i>	61
3.11.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes</i>	63
3.12	FRAU DE SUBVENCIONS I OBTENCIÓ FRAUDULENTA DE FONDS DE LA UNIÓ EUROPEA	64
3.12.1	<i>Controls Implantats</i>	65
3.12.2	<i>Principis Generals d'Actuació</i>	65
3.12.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes</i>	65
3.13	DELICTES INFORMÀTICS.....	66
3.13.1	<i>Controls Implantats</i>	66
3.13.2	<i>Principis Generals d'Actuació</i>	66
3.13.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes</i>	67
3.14	PROPIETAT INTELLECTUAL I INDUSTRIAL	68
3.14.1	<i>Controls Implantats</i>	71
3.14.2	<i>Principis Generals d'Actuació</i>	71
3.14.3	<i>Pla de Prevenció de Delictes</i>	72
4	PLA DE PREVENCIÓ DE DELICTES GENERALS	73

2 OBJECTE

El contingut del present document sistematitza els controls existents i aquells que, arran de la revisió realitzada amb la col·laboració dels assessors externs, la **SMAP** ha decidit implantar per complir amb la finalitat de prevenir i mitigar la comissió de delictes a les diferents àrees de la companyia.

3 IDENTIFICACIÓ DE DELICTES, ÀREES D'ACTIVITAT I MESURES PREVENTIVES.

Delictes pels quals està prevista la responsabilitat penal de les persones jurídiques.

Existeixen dos possibles supòsits generals en els quals una societat pot veure's incursa en responsabilitat penal:

- A) Delictes que cometin en nom o per compte de la societat els representants legals o aquells altres autoritzats a prendre decisions, o tinguin facultats d'organització i control.
- B) Delictes que cometin, en l'exercici d'activitats socials i per compte de les mateixes, els sotmesos al control/autoritat dels anteriors, per haver incomplert aquests últims greument els deures de supervisió, vigilància i control de la seva activitat.

Ara bé, aquesta activitat delictiva, perquè pugui resultar responsabilitat penal de la persona jurídica, sempre vindrà caracteritzada perquè es comet en benefici, ja sigui directe o indirecte, de la persona jurídica.

D'altra banda, únicament pot exigir-se responsabilitat penal a una persona jurídica respecte d'aquells delictes en què expressament així s'hagi previst en el Codi Penal. Existeix un catàleg tancat de figures delictives per les quals es preveu la responsabilitat de les persones jurídiques i que són les següents (algunes d'elles de nova creació en la Llei Orgànica 1/2015):

1. Delito de tràfic i trasplantament il·legal d'òrgans humans (art. 156 bis)
2. Delicte de tracta de éssers humans (art. 177 bis)
3. Delictes relatius a la prostitució i la corrupció de menors (arts. 187 a 189)
4. Delicte de descobriment i revelació de secrets (art. 197 a 197 quinquies)

5. Delictes d'estafa (arts. 248 a 251)
6. Delictes de frustració de la execució (arts. 257 a 258 ter)
7. Delictes de insolvència punible (arts. 259 a 261)
8. Delicte de danys informàtics (art. 264 a 264 quater)
9. Delictes relatius a la propietat intel·lectual i industrial, al mercat i als consumidors (arts. 270 a 286)
10. Delictes de corrupció en els negocis (articles 286 bis a 288)
11. Delicte de blanqueig de capitals (arts. 301 i 302)
12. Delictes de finançament il·legal dels partits polítics (arts. 304 bis i 304 ter)
13. Delictes contra la hisenda pública i contra la seguretat social (arts. 305 a 310)
14. Delictes contra els drets dels treballadors (art. 311 a 318)
15. Delictes de tràfic il·legal o immigració clandestina de persones (art. 318 bis)
16. Delictes contra l'ordenació del territori i d'urbanisme (art. 319)
17. Delictes contra els recursos naturals i el medi ambient (art. 325 a 327)
18. Delicte relatiu a les radiacions ionitzants (art. 343)
19. Delicte de estralls (art. 348)
20. Delictes de tràfic de drogues (arts. 368 i 369)
21. Delicte de falsificació de targetes de crèdit i dèbit i xecs de viatge (art. 399 bis)
22. Delictes de suborn (arts. 419 a 427)
23. Delictes de tràfic d'influències (arts. 428 a 430)
24. Delictes comesos amb ocasió de l'exercici dels drets fonamentals i de les llibertats públiques garantits per la constitució (art. 510)
25. Delicte de captació de fons per al terrorisme (art. 576 bis).

Si bé és cert que moltes d'aquestes figures són alienes a les activitats de la **SMAP** a causa de l'objecte i dinàmica social de la mateixa (per exemple, és pràcticament impossible la comissió del delictes de tràfic i trasplantament il·legal d'òrgans humans), existeixen moltes altres que podrien afectar a la mateixa, com, entre uns altres, el delictes de descobriment i revelació de secrets, el delictes de danys informàtics, els delictes contra els drets dels treballadors, els delictes relatius a la propietat intel·lectual i industrial, al mercat i als consumidors, els delictes contra la Hisenda Pública i contra la Seguretat Social o els delictes comesos en ocasió de l'exercici dels drets fonamentals i de les llibertats públiques garantits per la Constitució.

A continuació s'exposaran els riscos penals i sancionadors detectats per l'activitat en el qual opera **SMAP**, **sense que calgui entendre per això que s'hagi detectat l'existència de la materialització dels riscos penals concrets**, sinó que simplement són riscos intrínsecs al tipus d'activitat que desenvolupa **SMAP**:

1. Suborn / tràfic d'influències / corrupció en les transaccions comercials internacionals
2. Estafa i delictes de publicitat enganyosa
3. Secret d'empresa i infidelitat en la custòdia de documentació
4. Contra la intimitat personal i familiar
5. Fraus a la hisenda pública - contra la seguretat social - incompliment d'obligacions comptables
6. Contra els drets dels treballadors / contra els drets dels ciutadans estrangers
7. Delictes urbanístics
8. Insolvències punibles
9. Malversació de caudals públics
10. Corrupció entre particulars
11. Fraus de subvencions i obtenció fraudulenta de fons de la unió europea
12. Delictes informàtics
13. Propietat intel·lectual i industrial

Així mateix, s'exposaran els mecanismes de control i principis generals de comportament amb els quals compta **SMAP** per prevenir el risc de comissió dels concrets riscos penals.

3.1 Suborn / Tràfic d'Influències / Corrupció en les transaccions comercials internacionals

L'**article 424** del Codi Penal, en relació amb el delictes de Suborn, disposa que:

“El particular que oferís o lliurés obsequi o retribució de qualsevol altra classe a una autoritat, funcionari públic o persona que participi en l'exercici de la funció pública perquè realitzi un acte contrari als deures inherents al seu càrrec o un acte propi del seu càrrec, perquè no realitzi o retardi el que hagués de practicar, o en consideració al seu càrrec o funció, serà castigat en els seus respectius casos, amb les mateixes penes de presó i multa que l'autoritat, funcionari o persona corrompuda.

Quan un particular lliurés obsequi o retribució atenent la sol·licitud de l'autoritat, funcionari públic o persona que participi en l'exercici de la funció pública, se li imposaran les mateixes penes de presó i multa que a ells els corresponguin.

Si l'actuació aconseguida o pretesa de l'autoritat o funcionari tingué relació amb un procediment de contractació, de subvencions o de subhastes convocats per les Administracions o ens públics, s'imposarà al particular i, si escau, a la societat, associació o organització al fet que representés la pena d'inhabilitació per obtenir subvencions i ajudes públiques, per contractar amb ens, organismes o entitats que formin part del sector públic i per gaudir de beneficis o incentius fiscals i de la Seguretat Social per un temps de tres a set anys”.

Per la seva banda, l'**article 426** estableix una particularitat doncs recull una exempció:

“Quedarà exempt de pena pel delictes de suborn el particular que, havent accedit ocasionalment a la sol·licitud d'obsequi o una altra retribució realitzada per autoritat o funcionari públic, denunciés el fet a l'autoritat que tingui el deure de procedir al seu esbrinament abans de l'obertura del procediment, sempre que no hagi transcorregut més de dos mesos des de la data dels fets”

El Codi Penal també fa referència a aquest delictes en l'àmbit europeu ja que segons l'**article 427**:

1. El que es disposa en els articles precedents serà també aplicable quan els fets siguin imputats o afectin als funcionaris de la Unió Europea o als funcionaris nacionals d'un altre Estat membre de la Unió.

A aquests efectes s'entendrà que és **funcionari de la Unió Europea**:

1º Tota persona que tingui la condició de funcionari o d'agent contractat en el sentit de

l'Estatut dels funcionaris de les Comunitats Europees o del Règim aplicable a altres agents de la Unió Europea;

2º tota persona posada a la disposició de la Unió Europea pels Estats membres o per qualsevol organisme públic o privat que exerceixi en elles funcions equivalents a les quals exerceixen els funcionaris o altres agents de la Unió Europea;

3º els membres d'organismes creats de conformitat amb els Tractats constitutius de les Comunitats Europees, així com el personal d'aquests organismes, en la mesura en què l'Estatut dels funcionaris de les Comunitats Europees o el Règim aplicable a altres agents de la Unió Europea no els sigui aplicable.

Així mateix, s'entendrà per funcionari nacional d'un altre Estat membre de la Unió el que tingui aquesta condició a les finalitats de l'aplicació del Dret penal de dit Estat membre.

Finalment, aquest article al seu apartat segon, concreta el tipus per als casos en què sigui realitzat per persona jurídica:

2. Quan d'acord amb l'establert en l'article 31bis una persona jurídica sigui responsable dels delictes recollits en aquest Capítol, se li imposaran les següents penes:

a) Multa de dos a cinc anys, o del triple al quíntuple del benefici obtingut quan la quantitat resultant fos més elevada, si el delicte comès per la persona física té prevista una pena de presó de més de cinc anys.

b) Multa d'un a tres anys, o del doble al quàdruple del benefici obtingut quan la quantitat resultant fos més elevada, si el delicte comès per la persona física té prevista una pena de més de dos anys de privació de llibertat no inclosa en l'anterior incís.

c) Multa de sis mesos a dos anys, o del doble al triple del benefici obtingut si la quantitat resultant anés més elevada, en la resta dels casos.

Ateses les regles establertes en l'article 66 bis els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33.

En relació amb el delicte de Tràfic d'Influències, l'article 429 del Codi Penal disposa que:

“El particular que influís en un funcionari públic o autoritat prevalent-se de qualsevol situació derivada de la seva relació personal amb aquest o amb un altre funcionari públic o autoritat per aconseguir una resolució que li pugui generar directa o indirectament, un benefici econòmic per a si o per a un tercer, serà castigat amb les penes de presó de sis mesos a dos anys, i multa del tant al duplo del benefici

perseguit o obtingut. Si obtingués el benefici perseguit s'imposaran les penes en la seva meitat superior”.

Així mateix l'**article 430** estableix que:

“Els que, oferint-se a realitzar les conductes descrites en els articles anteriors, sol·licitessin de tercers obsequis, presents o qualsevol altra remuneració, o acceptessin oferiment o promesa, seran castigats amb la pena de presó de sis mesos a un any.

Quan d'acord amb l'establert en l'article 31 bis d'aquest Codi una persona jurídica sigui responsable dels delictes recollits en el Capítol de Tràfic d'Influències, se li imposarà la pena de multa de sis mesos a dos anys.

Ateses les regles establertes en l'article 66 bis, els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33”.

Aquest delicte només pot cometre's de **forma dolosa**

L'**article 445** del Codi Penal, en relació amb el delicte de Corrupció en les transaccions comercials internacionals, disposa que:

“1. Els que mitjançant l'oferiment, promesa o concessió de qualsevol benefici indegut, pecuniari o d'una altra classe, corrompessin o intentessin corrompre, per si o per persona interposada, als funcionaris públics estrangers o d'organitzacions internacionals, en benefici d'aquests o d'un tercer, o atenguessin les seves sol·licituds al respecte, amb la finalitat de que actuïn o s'abstinguin d'actuar en relació amb l'exercici de funcions públiques per aconseguir o conservar un contracte o un altre benefici irregular en la realització d'activitats econòmiques internacionals, seran castigats amb les penes de presó de dos a sis anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos, tret que el benefici obtingut fos superior a la quantitat resultant, en aquest cas la multa serà del tant al duplo del muntant d'aquest benefici.

A més de les penes assenyalades, s'imposarà al responsable la pena de prohibició de contractar amb el sector públic, així com la pèrdua de la possibilitat d'obtenir subvencions o ajudes públiques i del dret a gaudir de beneficis o incentius fiscals i de la Seguretat Social, i la prohibició d'intervenir en transaccions comercials de transcendència pública per un període de set a dotze anys.

Les penes previstes en els paràgrafs anteriors s'imposaran en la seva meitat superior si l'objecte del negoci versés sobre béns o serveis humanitaris o qualssevol uns altres de primera necessitat.

2. Quan d'acord amb l'establert en l'article 31 bis d'aquest Codi una persona jurídica sigui responsable d'aquest delictes, se li imposarà la pena de multa de dos a cinc anys, o la del triple al quintuple del benefici obtingut si la quantitat resultant fos més elevada.

Ateses les regles establertes en l'article 66 bis, els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33.

3. A l'efecte d'aquest article s'entén per funcionari públic estranger:

Qualsevol persona que ostenti un càrrec legislatiu, administratiu o judicial d'un país estranger, tant per nomenament com per elecció.

Qualsevol persona que exerceixi una funció pública per a un país estranger, inclòs un organisme públic o una empresa pública.

Qualsevol funcionari o agent d'una organització internacional pública.”

3.1.1 Controls Implantats

Per prevenir els riscos penals relatius als delictes de Suborn, Tràfic d'Influències i Corrupció en les transaccions comercials internacionals, **SMAP** compta amb els següents controls:

- **Poders mancomunats** del Gerent o President i del Cap de secció contable o Cap de la secció jurídica.
- L'adjudicació dels contractes que celebri **SMAP** s'ajustarà a la Llei 9/2007, de 8 de Novembre, de contractes del Sector Públic.
- **Informe de gestió:** Conté informació detallada i fidel sobre l'evolució de l'empresa i la situació de la societat. L'informe analitza l'evolució de l'empresa, detallant els fets i gestions que han donat origen a la situació actual, així com de les activitats realitzades.
- **Codi de Conducta: compromisos**
 - Rebutjo a tot tipus de corrupció.
 - **SMAP** rebutja els suborns i prohibeix als seus professionals fer a tercers o rebre de tercers pagaments indeguts de qualsevol tipus ni regals, presents o favors que estiguin fora dels usos habituals, socials o de cortesia o que,

pel seu valor o les seves característiques o circumstàncies, puguin alterar raonablement o condicionar el desenvolupament de les relacions comercials, administratives o professionals en les quals intervinguin les diverses unitats de l'empresa.

- Buscar i seleccionar proveïdors compromesos amb el codi de conducta de **SMAP**. Adquirir béns i serveis de forma transparent amb una selecció imparcial.
- **No hi ha targeta de crèdit empresa**
- **Per al maneig de diners en efectiu es disposen dels següents procediments interns:**

Caixers

- Arqueig de caixers i caixers automàtics
- Buidatge de caixers automàtics
- Recàrrega de caixers
- Operacions i control de caixa central
- Comanda de monedes
- Procediment de recaudació dels expenedors.
- Procediment en el registre de dades de recaudació dels expenedors

Manual

- Descomptes manuals
- Cobrament manual
- Manual del controlador.
- **Responsable de caixa que comprova els justificants i comprovants.** L'arqueig de la recaptació es diari en els aparcaments, i mínim mensual en les oficines
- **Renovació d'abonament anual telemàticament** mitjançant el pagament per Internet d'autoliquidacions, taxes, liquidacions, multes i documents bancaris
- **Assessors externs,** ~~A data d'aprovació del present manual, assessor laboral (Miguel Moya), assessor fiscal (PWC), Bufet d'advocats (Bufet Buades) i Compliance Penal (José María Gilgado).~~ Assessor Fiscal PWC, Bufete advocats; bufete Buades, assessor laboral (Francisco Navarro Lidon), Protecció de Dades (SegurDades S.L) .

- S'ha elaborat un procediment en quant al bloqueig i desbloqueig dels usuaris de Parkare des de la implantació de la Sala de Control.

3.1.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. Cap empleat de la SMAP podrà oferir, concedir, sol·licitar o acceptar, directa o indirectament, regals o obsequis, invitacions, favors o compensacions, en metàl·lic o en espècie que, qualsevol que sigui la seva naturalesa, puguin influir en el procés de presa de decisions relacionat amb l'acompliment de les funcions derivades del seu càrrec. No s'inclouen:
 - a. Els objectes de propaganda d'escàs valor.
 - b. Les invitacions normals que no excedeixin dels límits considerats raonables en els usos socials.
- II. Qualsevol invitació, regal o atenció que per la seva freqüència, característiques o circumstàncies pugui ser interpretat com a fet amb la voluntat d'influir en la objectivitat del receptor, serà rebutjat i posat en coneixement del **Gerent** o de la Unitat de Seguiment de Prevenció de Riscos Penals.
- III. En aquells supòsits excepcionals en els quals, d'acord amb les pràctiques de negocis d'un país estranger, sigui necessari acceptar obsequis que excedeixin del valor que a Espanya es considera moderat raonable, l'obsequi s'acceptés sempre en nom de la companyia, que serà la seva única propietària. SMAP ho destinarà a finalitats d'interès social
- IV. Quan existeixi una situació de conflicte d'interessos ha de posar-ho en coneixement dels seus superiors i no prendre cap decisió sobre l'assumpte en el qual existeixi conflicte. Si els seus superiors li donen l'ordre de procedir una vegada estudiat el possible conflicte d'interessos, llavors el destinatari podrà prendre la decisió que objectivament resulti més convenient als interessos de **SMAP**.
- V. Els empleats de la SMAP s'abstindran de promoure, facilitar, participar o encobrir cap tipus de pràctica corrupta, i procediran en qualsevol cas a denunciar qualsevol pràctica corrupta de la qual tingui notícia.

- VI. Qualsevol relació amb governs, autoritats, institucions i partits polítics estarà basada en els principis de legalitat i neutralitat.
- VII. Els empleats de la SMAP han d'abstenir-se d'Influir en un funcionari públic o autoritat, aprofitant-se d'una relació personal, ja sigui d'amistat o de família o parentiu, per aconseguir una resolució que pugui generar un benefici.
- VIII. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals
- IX. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per SMAP, a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del que pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals

3.1.3 Pla de Prevenció de Delictes

- S'ha realitzat la formació del Codi de Conducta als treballadors d'aparcaments soterrats i BiciPalma.
- Pendent de realitzar la formació del Codi de Conducta als treballadors d'aparcaments ens superfície.

3.2 Estafa i Delicte de Publicitat Enganyosa

L'**article 248** del Codi Penal estableix el supòsit d'estafa, així determina que:

“1. Cometen estafa els que, amb ànim de lucre, utilitzessin engany bastant per produir error en un altre, induint-ho a realitzar un acte de disposició en perjudici propi o aliè.

2. També es consideren reus d'estafa:

a) Els que, amb ànim de lucre, i valent-se d'alguna manipulació informàtica o artifici semblant, aconseguixin la transferència no consentida de qualsevol actiu patrimonial en perjudici d'un altre.

b) Els que fabriquessin, introduïssin, posseïssin o facilitessin programes informàtics específicament destinats a la comissió de les estafes previstes en aquest article.

c) Els que utilitzant targetes de crèdit o dèbit, o xecs de viatge, o les dades que consten en qualsevol d'ells, realitzin operacions de qualsevol classe en perjudici del seu titular o d'un tercer”.

Per la seva part l'**article 249** estableix la pena corresponent al delicte d'estafa:

“Els reus d'estafa seran castigats amb la pena de presó de sis mesos a tres anys, si la quantia del defraudat excedís de 400 euros. Per a la fixació de la pena es tindrà en compte l'import del defraudat, el crebant econòmic causat al perjudicat, les relacions entre aquest i el defraudador, els mitjans emprats per aquest i quantes altres circumstàncies serveixin per valorar la gravetat de la infracció”.

Així mateix, l'**article 250** conté el tipus agreujat d'estafa en els següents termes:

“El delicte d'estafa serà castigat amb les penes de presó d'un any a sis anys i multa de sis a dotze mesos, quan:

1. Reaigui sobre coses de primera necessitat, habitatges o altres béns de reconeguda utilitat social.

2. Es perpetri abusant de signatura d'un altre, o sostraiant, ocultant o inutilitzant, en tot o en part, algun procés, expedient, protocol o document públic o oficial de qualsevol classe.

3. Reaigui sobre béns que integren el patrimoni artístic, històric, cultural o científic.

4. Revista especial gravetat, atenent a l'entitat del perjudici i a la situació econòmica que deixi a la víctima o a la família.

5. Quan el valor de la defraudació superi els 50.000 euros.

6. Es cometi abús de les relacions personals existents entre víctima i defraudador, o aprofiti aquest la seva credibilitat empresarial o professional.

7. Es cometi estafa processal. Incorren en la mateixa els que, en un procediment judicial de qualsevol classe, manipulessin les proves en què pretenguessin fundar les seves alegacions o empressin un altre frau processal anàleg provocant error en el Jutge o Tribunal i portant-li a dictar una resolució que perjudiqui els interessos econòmics de l'altra part o d'un tercer”

Existeixen modalitats específiques del delictes d'Estafa, aquestes queden recollides en l'**article 251**:

“Serà castigat amb la pena de presó d'un a quatre anys:

1. Qui, atribuint-se falsament sobre una cosa moble o immoble facultat de disposició de la qual manca, bé per no haver-la tingut mai, bé per haver-la ja exercitat, l'alienés, gravés o arrendés a un altre, en perjudici d'aquest o de tercer.

2. El que disposés d'una cosa moble o immoble ocultant l'existència de qualsevol càrrega sobre la mateixa, o el que, havent-la alienat com a lliure, la gravés o alienés novament abans de la definitiva transmissió al adquirent, en perjudici d'aquest, o d'un tercer.

El que atorgués en perjudici d'un altre un contracte simulat.”

Finalment l'**article 251 bis**, concreta el tipus per als casos en que sigui realitzat per persona jurídica:

“Quan d'acord amb l'establert en l'article 31 bis una persona jurídica sigui responsable dels delictes compresos en aquesta Secció, se li imposaran les següents penes:

a) Multa del triple al quíntuple de la quantitat defraudada, si el delictes comès per la persona física té prevista una pena de presó de més de cinc anys.

b) Multa del doble al quàdruple de la quantitat defraudada, en la resta dels casos.

Ateses les regles establertes en l'article 66 bis, els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33”.

El delictes de Publicitat Enganyosa ve recollit en l'article 282 del Codi Penal, en el qual s'estableix que:

“Seran castigats amb la pena de presó de sis mesos a un any o multa de 12 a 24 mesos els fabricants o comerciants que, en les seves ofertes o publicitat de productes o serveis, facin al·legacions falses o manifestin característiques incertes sobre els mateixos, de manera que puguin causar un perjudici greu i manifest als consumidors, sense perjudici de la pena que correspongui aplicar per la comissió d'altres delictes”.

3.2.1 Controls Implantats

Per prevenir els riscos penals relatius als delictes d'Estafa i Publicitat Enganyosa, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Els preus de la SMAP s'aproven en el consell d'administració i/o el ple de l'Ajuntament.**
- **Hi ha una tarifa de rotació i abonaments.** Els preus es publiquen en la web i en els pàrquings (en la entrada els preus de rotació) i en les cabines de control.
- **Informació pública a través de la Web**

Es disposa d'informació actualitzada sobre:

- Preus dels abonaments
- Preu de venda de aparcaments
- Tiquets de descompte per franges horàries en els aparcaments municipals de Palma
- Apartat de preguntes freqüents

I dels següents convenis:

- Conveni Unió d'empresaris d'activitats diverses – ús recinte ferial Son Fusteret
 - Conveni Antoni Maura
 - Conveni Dynamo – Panels dinàmics
 - Conveni Cessió ús bicicletes
 - Conveni Hospital Sant Joan de Déu
- **Assessoria jurídica.** Revisió de tots els contractes.
 - Existeixen formularis interns de queixes i reclamacions numerats en els pàrquings i en les oficines centrals.

- Qualitat gestiona les reclamacions de usuaris segons el **P05-Gestió reclamacions.**
- Coneixement i aplicació de la **SMAP** de la **Llei 40/2002**, de 14 de novembre, reguladora del contracte d'aparcament de vehicles.
- **Signatura d'un contracte per tots els abonats**
- S'ha creat un software de control de sancions relatives a l'estacionament regulat en superfície.

3.2.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. Sempre que **SMAP** celebra un contracte, ho fa amb la voluntat i el compromís de que el contracte entri en vigor i de complir tot els pactes.
- II. Els empleats de la SMAP són conscients de la seva obligació d'informar sempre de manera fidel, exacta i veraç, als clients sobre els serveis a prestar, sense possibilitat de portar a engany sobre les seves característiques. Així mateix, sempre que es realitzi qualsevol tipus de publicitat es determinaran de forma clara i sense portar a engany sobre les característiques dels serveis prestats.
- III. Els empleats de la SMAP han de tenir com a prioritat aconseguir l'excel·lència en la qualitat del servei i en l'atenció al client intern i extern, gestionant amb rapidesa i rigor el compliment de les obligacions que es derivin dels contractes subscrits.
- IV. **SMAP** es preocupa permanentment per millorar la seva oferta i la qualitat dels seus productes i serveis, així com per establir relacions de confiança i respecte mutu amb els clients.
- V. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- VI. El personal està obligat a través dels conductes establerts per **SMAP** a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del que pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.2.3 Pla de Prevenció de Delictes

- A mode de suggeriment, establir nous canals per a les reclamacions d'usuaris, per correu postal, correu electrònic, telèfon o formulari Web. Ja s'han establert de forma ordinària i quotidiana i a més s'ha creat l'APP MOBIAPPARC.
- A mode de suggeriment, realitzar una carta de serveis (documents escrits que constitueixen un instrument a través del qual s'informen als ciutadans sobre els serveis que tenen encomanats i sobre els compromisos de qualitat en la seva prestació, així com dels drets dels ciutadans i usuaris en relació amb aquests serveis.
- Seguir actualitzant la pàgina Web tota informació sobre:
 - Preus dels abonaments
 - Preu de venda d'aparcaments
 - Tiquets de descompte per franges horàries en els aparcaments municipals de Palma
 - Apartat de preguntes freqüents
- Posar a disposició, mitjançant la Web o en els aparcaments, les normes internes de funcionament i/o la Llei 40/2002, de 14 de novembre, reguladora del contracte d'aparcament de vehicles.
- Realitzar enquestes de qualitat per conèixer el nivell de satisfacció dels usuaris.
- Realitzar auditories internes de qualitat per comprovar el nivell de compliment amb els requisits.
- A mode de suggeriment, realitzar auditories de client misteriós o client incògnit (mystery shopper), per avaluar i mesurar la qualitat en l'atenció al client. Els clients misteriosos actuen com a clients comuns que realitzen una compra o consumeixen un servei i després lliuren un informe sobre com va ser la seva experiència.

3.3 Secret d'Empresa i Infidelitat en la Custòdia de Documentació

Respecte al Secret d'Empresa, l'**article 278** del Codi Penal determina que:

“1. El que, per descobrir un secret d'empresa s'apoderés per qualsevol mitjà de dades, documents escrits o electrònics, suports informàtics o altres objectes que es refereixin al mateix, o emprés algun dels mitjans o instruments assenyalats a l'apartat 1 de l'article 197, serà castigat amb la pena de presó de dos a quatre anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos.

2. S'imposarà la pena de presó de tres a cinc anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos si es difonguessin, revelessin o cedissin a tercers els secrets descoberts.

3. El que es disposa en el present article s'entendrà sense perjudici de les penes que poguessin correspondre per l'apoderament o destrucció dels suports informàtics.”

D'altra banda, l'**article 279** del Codi Penal disposa el següent:

“El que, amb coneixement del seu origen il·lícit, i sense haver pres part en el seu descobriment, realitzés alguna de les conductes descrites en els dos articles anteriors, serà castigat amb la pena de presó d'un a tres anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos”.

Així mateix, l'**article 280** del Codi Penal disposa el següent:

“El que, amb coneixement del seu origen il·lícit, i sense haver pres part en el seu descobriment, realitzés alguna de les conductes descrites en els dos articles anteriors, serà castigat amb la pena de presó d'un a tres anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos”.

D'altra banda en el referit al delicte d'Infidelitat en la custòdia de documentació, és necessari esmentar que la major part de la documentació utilitzada pels **funcionaris, empleats públics i treballadors en general** té caràcter confidencial. D'aquí la importància donada en el nostre Codi Penal a la protecció de la documentació i els secrets encomanats, sent el tipus bàsic recollit en l'**article 413 C.P.** on s'estableix que:

“L'autoritat o funcionari públic que, sabent, sostragués, destruís, inutilitzés o ocultés, total o parcialment, documents la custòdia dels quals li estigui encomanada per raó del seu càrrec, incorrerà en les penes de presó d'un a quatre anys, multa de set a vint-i-quatre mesos, i inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps de tres a sis anys”.

Igualment també se sanciona penalment la destrucció de documents dels quals es tingui l'obligació de custòdia, en l'**article 414 C.P.**

“1. A l'autoritat o funcionari públic que, per raó del seu càrrec, tingui encomanada la custòdia de documents respecte dels quals l'autoritat competent hagi restringit l'accés, i que sabent destrueixi o inutilitzi els mitjans posats per impedir aquest accés o consenti la seva destrucció o inutilització, incorrerà en la pena de presó de sis mesos a un any o multa de sis a vint-i-quatre mesos i, en qualsevol cas, inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps d'un a tres anys.

2. El particular que destrueixi o inutilitzi els mitjans al fet que es refereix l'apartat anterior, serà castigat amb la pena de multa de sis a divuit mesos”.

Per la seva banda **l'article 415 C.P.** imposa pena de multa i inhabilitació al funcionari que permeti a tercers tenir accés a documents de caràcter secret:

“L'autoritat o funcionari públic no comprès en l'article anterior que, sabent i sense la deguda autorització, accedís o permetés accedir a documents secrets la custòdia dels quals li estigui confiada per raó del seu càrrec, incorrerà en la pena de multa de sis a dotze mesos, i inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps d'un a tres anys”.

A més **l'article 416 C.P.** preceptua que:

Serán castigats amb les penes de presó o multa immediatament inferiors a les respectivament assenyalades en els tres articles anteriors els particulars encarregats accidentalment del despatx o custòdia de documents, per comissió del govern o de les autoritats o funcionaris públics als qui hagin estat confiats per raó del seu càrrec, que incorrin en les conductes descrites en els mateixos

Per la seva part **l'article 417** disposa:

“1.L'autoritat o funcionari públic que revelés secrets o informacions dels quals tingui coneixement per raó del seu ofici o càrrec i que no hagin de ser divulgats, incorrerà en la pena de multa de dotze a divuit mesos i inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps d'un a tres anys.

Si de la revelació al fet que es refereix el paràgraf anterior resultés greu dany per a la causa pública o per a tercers, la pena serà de presó d'un a tres anys, i inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps de tres a cinc anys.

2. Si es tractés de secrets d'un particular, les penes seran les de presó de dos a quatre anys, multa de dotze a divuit mesos, i suspensió d'ocupació o càrrec públic per temps d'un a tres anys”.

Aquests delictes únicament pot ser comès de **forma dolosa**.

3.3.1 Controls Implantats

Per prevenir els riscos penals relatius als delictes de Secret d'Empresa i d'Infidelitat en la custòdia de documentació, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Sistema de control d'accessos**: **SMAP** compta amb un sistema electrònic que restringeix l'accés a les oficines centrals, les oficines de Isaac Peral també compten amb aquest sistema. A més si ha instal·lat a les oficines de l'**SMAP** arran de la passada en marxa de la Sala de Control, dos controls d'accés amb sistema de electrònic, mitjançant huella digital als accessos de l'oficina.
- **Documentació important custodiada sota clau**.
- **Alarmes del servei de vigilància en oficines de Sant Joan de la Salle i Isaac Peral**
- **Còpia diària de seguretat**.
- **Codi de Conducta**: respecte a la privacitat, confidencialitat y sigil professional
- Caixa fort instal·lada a les oficines del carrer Isaac Peral on hi ha les claus del expenedors a les quals únicament tenen accés el tècnics de manteniment.

3.3.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la **SMAP** seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. Els empleats de la **SMAP** mai utilitzaran la informació que coneguin com a conseqüència de les seves relacions amb **SMAP** per obtenir un avantatge econòmic personal, ni la facilitessin a tercers perquè puguin obtenir el mateix tipus d'avantatges.
- II. **SMAP** té accés en els seus negocis a informació de clients i proveïdors que es facilita sota el compromís contractual de confidencialitat. La companyia assumeix el compromís de no divulgar i protegir la informació confidencial, tant interna, com de tercers, així com els seus empleats.

-
- III. **SMAP** assumeix el compromís de la identificació, el maneig i la protecció de la seva informació confidencial, i de la informació confidencial de tercers a la qual tingui accés.
- IV. El personal de la SMAP es compromet a mantenir la confidencialitat i a fer un ús discret, i d'acord amb la normativa interna en la matèria, de qualsevol dada, informació o document obtingut (tant intern, com de tercers) durant l'exercici de les seves responsabilitats en la companyia. Amb caràcter general, i tret que se'ls indiqui el contrari, la informació a la qual tenen accés ha de ser considerada confidencial.
- V. Així mateix, no han de fer duplicats ni reproduir-la ni fer més ús de la mateixa que el necessari per al desenvolupament de les seves tasques i no l'emmagatzemaran en sistemes d'informació que no siguin propietat de **SMAP**.
- VI. Respecte a la informació confidencial de tercers:
- a. **SMAP** respectarà la privacitat de la informació, especialment quan sigui propietat de clients, de tercers o fins i tot d'entitats competidores a la qual puguem tenir accés en l'exercici de la nostra activitat.
 - b. Cap empleat de la SMAP podrà utilitzar informació o documentació pertanyent a una altra entitat, que s'hagi obtingut per l'empleat com a conseqüència d'haver prestat els seus serveis anteriorment en aquesta entitat. Mai un empleat podrà utilitzar en **SMAP** informació o documentació de la seva empresa prèvia, rebutjant aquesta la incorporació de dits materials.
 - c. Cap empleat de la SMAP podrà cedir, sense comptar amb les autoritzacions corresponents, dades de clients o de proveïdors a altres societats, fins i tot dins de la pròpia companyia, per fer una explotació comercial de les dades per a finalitats diferents dels quals han estat recaptats.
- VII. Tots els empleats de **SMAP** han d'adquirir el compromís de confidencialitat mitjançant la signatura de la clàusula de confidencialitat establerta a aquest efecte.
- VIII. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- IX. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indicatiu de delictes d'aquesta naturalesa del que pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.3.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Fer signar un contracte de confidencialitat amb assessors, auditors i en general amb qualsevol empresa que pugui tenir accés a la informació
- Signar un contracte de confidencialitat amb tot el personal de la SMAP
- Difondre el Codi de Conducta a tots els col·laboradors de la SMAP, ja ha sigut signat per tots els treballadors tan d'aparcaments soterrats com d'aparcament en superfície i es troba al portal de transparència de l'SMAP per tal de que tots els empleats tinguin accés.
- Implantar un procediment de Control de la documentació que determini les responsabilitats relatives al seu arxiu i protecció, així com la seva accessibilitat, períodes de retenció i disponibilitat.
- S'esta realitzant la Sala de Control a les oficines ubicades a Sant Joan de la Salle, on s'esta elaborant un protocol d'actuació.
- Informar als treballadors que els supòsits són:
 - Apoderar-se de papers, cartes, missatges de correu electrònic o qualsevol altres documents o efectes personals amb l'objecte de descobrir els secrets o vulnerar la intimitat d'un altra.
 - Interceptar telecomunicacions o utilitzar artificis tècnics d'escola, transmissió, gravació o reproducció del so o de la imatge, o del qualsevol altra senyal de comunicació amb l'objecte de descobrir els secrets o vulnerar la intimitat d'un altres.
 - Accedir per qualsevol mitjà, sense estar autoritzat, a dades reservades de caràcter personal o familiar d'un altre que es trobin registrades en fitxers suports informàtics, electrònics o telemàtics o en qualsevol altre tipus d'arxiu o registre públic o privat.
 - Apoderar-se, utilitzar o modificar sense autorització i en perjudici de tercer, dades reservades de caràcter personal o familiar d'un altre que es trobin registrades en fitxers suports informàtics, electrònics o telemàtics, o qualsevol altre tipus d'arxiu o registre públics o privat.

- Alterar o utilitzar, en perjudici de les dades o d'un tercer, dades reservades de caràcter personal o familiar d'un altre que es trobin registrades en fitxers o suports telemàtics, o en qualsevol altre tipus d'arxiu o un registre públic o privat.

Queden prohibides les següents conductes:

1.- Connectar a una xarxa recursos tals com altres xarxes, subxarxes, servidors, dispositius electrònic de connexió hub, routers, switches, dispositius de xarxa inalàmbrica o dispositius amb tecnologia bluetooH. Per a aquestes connexions és necessària la prèvia autorització per escrit del departament d'Instal·lacions de l'SMAP.

2.- Connectar equips de la xarxa de l'SMAP a equips connectats a una altra xarxa externa sense la supervisió del departament d'Instal·lacions de l'SMAP.

3. Utilitzar la xarxa, ordinadors o altres recursos de l'empresa o d'un tercer per aconseguir accessos no autoritzats a qualsevol altre equip o sistema informàtic.

4.- S'haurà de respectar la intimitat dels professionals amb els que els empleats es relacionin, ja pertanyin a l'SMAP o a altres organitzacions. Això obliga a no accedir, tret de que es compti amb la seva expressa autorització, als seus equips, documents, efectes personals o als seus sistemes de comunicació. Obliga igualment a protegir la pròpia intimitat impedit la seva accessibilitat i evitant la seva vulnerabilitat.

5.. Cada empleat haurà de respectar les mesures de seguretat establertes per l'empresa per a protegir dades, programes o sistemes informàtics. L'accés a les dades de caràcter personal, el seu tractament i la seva transmissió només podrà ser realitzats amb les autoritzacions i mesures de control que s'estableixen en les normes relatives a protecció de dades. La intrusió en aquells programes i/o sistemes informàtics vulnerant aquestes mesures constitueixen hacking i està completament prohibit.

3.4 Contra la intimitat personal i familiar

Els delictes contra la intimitat personal i familiar venen recollits en l'**article 197** del Codi Penal que, als seus múltiples apartats, detalla diferents supòsits:

En el **primer paràgraf** estableix que:

“El que, per descobrir els secrets o vulnerar la intimitat d'un altre, sense el seu consentiment, s'apoderi dels seus papers, cartes, missatges de correu electrònic o qualssevol altres documents o efectes personals o intercepti les seves telecomunicacions o utilitzi artificis tècnics d'escolta, transmissió, gravació o reproducció del so o de la imatge, o de qualsevol altre senyal de comunicació, serà castigat amb les penes de presó d'un a quatre anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos.”

El **segon paràgraf** senyala que:

“Qui sense estar autoritzat, s'apoderi, utilitzi o modifiqui, en perjudici de tercer, dades reservades de caràcter personal o familiar d'un altre que es trobin registrats en fitxers o suports informàtics, electrònics o telemàtics, o en qualsevol altre tipus d'arxiu o registre públic o privat.”

Por últim l'**apartat tercer**:

“El que per qualsevol mitjà o procediment i vulnerant les mesures de seguretat establertes per impedir-ho, accedeixi sense autorització a dades o programes informàtics continguts en un sistema informàtic o en part del mateix o es mantingui dins del mateix en contra de la voluntat de qui tingui el legítim dret a excloure-ho, serà castigat amb pena de presó de sis mesos a dos anys.

Quan d'acord amb l'establert en l'article 31 bis una persona jurídica sigui responsable dels delictes compresos en aquest article, se li imposarà la pena de multa de sis mesos a dos anys. Ateses les regles establertes en l'article 66 bis, els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33.”

No s'exigeix cap intenció específica de danyar o obtenir un benefici econòmic, serà suficient amb el dol, coneixement i voluntat que s'està accedint a dades o programes informàtics continguts en sistemes informàtics sense el consentiment del seu titular i vulnerant mesures de seguretat.

Aquest delicte únicament pot ser comès de **forma dolosa**.

3.4.1 Controls Implantats

Per prevenir els riscos penals relatius als delictes contra la Intimitat Personal i Familiar, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Els treballadors disposen d'una compte de correu electrònic**, amb usuari i contrasenya personal i intransferible, gestionada per l'IMI (Institut municipal d'Innovació).
- **Clàusula de protecció de dades conforme a lo previst en la LOPD.**
- **Documentació custodiada sota clau. (contractes i nòmines i expedients dels treballadors)**
- **Alarmes del servei de vigilància.**
- **Empresa contractada per al manteniment dels sistemes de seguretat**, amb el fi, entre altres, que l'accés als sistemes no permeti l'accés a documentació sensible.
- **Gravacions de càmeres de seguretat**; només tenen accés personal específic; únicament s'entreguen a instància policial o judicial i s'autodestruïen segons el termini legal previst.
- **Informació contractual sobre els drets d'accés, rectificació, cancel·lació i oposició.**
- **Codi de Conducta**: respecte a la privacitat, confidencialitat i sigil professional.
- **Claus de seguretat i missatge d'avertència en encendre l'ordinador.**
- **Existència de llicències per instal·lació i ús de programes informàtics.** Es té desplegat al 100%. Es restringeix la instal·lació de programes amb la verificació i autorització del responsable tècnic.
- Els PDA subministrat al personal de l'ORA també disposen d'un usuari i contrasenya per cada un dels treballadors.

3.4.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. Els empleats de **SMAP**, responsables del maneig o arxiu de les dades de caràcter personal legalment protegits, estan obligats a conèixer la legislació aplicable i a vetllar per la seva deguda aplicació i compliment. S'ha realitzat una primera formació al personal d'oficines de la Sant Joan de la Salle.

S'han realitzats cursos de formació en relació a la protecció de dades, als nous treballadors de la Sala de Control, al Departament de Personal i a la Community Manager per tal de que siguin coneixedors del canvi en la normativa d'aplicació en relació a la protecció de dades.

- II. Les dades de caràcter personal seran tractades de forma especialment restrictiva, de manera que:
 - a. Únicament es recaptaran les dades que siguin necessaris.
 - b. La captació, tractament informàtic i utilització es realitzaran de manera que es garanteixi la seva seguretat, veracitat i exactitud, el dret a la intimitat de les persones i el compliment de les obligacions que resultin de la normativa aplicable.
 - c. Només les persones autoritzades per a això per les seves funcions tindran accés a aquestes dades en la mesura en què resulti necessari per a l'exercici d'aquestes.
- III. El personal de la SMAP deu així mateix respectar la intimitat personal i familiar de totes aquelles persones, es tracti d'empleats o uns altres, a les dades dels quals tingui accés. Les autoritzacions d'utilització de dades han de respondre a sol·licituds concretes i justificades. Els empleats de la SMAP hauran de complir estrictament les normes, internes i externes, establertes per a vetllar pel bon tracte de la informació i les dades aportades a la companyia per tercers.
- IV. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixen en la prevenció de riscos penals.
- V. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indici de delicte d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.4.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Realitzar **auditories en relació a la protecció de dades marcades en la normativa d'aplicació.**
- **Incloure Textos en fax, correu electrònic, formularis i contractes** de salvaguarda de drets del (RGPD) reglament de protecció de dades de caràcter personal, en els quals s'exposa la titularitat dels fitxers que contenen dades de caràcter personal, els drets relacionats amb la protecció de dades, les mesures de seguretat, i l'encarregat del tractament.
- **Procediments d'altres i baixes d'usuaris. Autorització dels privilegis d' accés en els sistemes i revisió periòdica.**
- S'han revisat totes les instal·lacions, així com les cameres de seguretat per part del Delegat de Protecció de Dades, i s'han realitzat els cartells indicatius i posició de les cameres tal i com disposa la normativa d'aplicació.

3.5 Frau a la Hisenda Pública - Contra la Seguretat Social - Incompliment d'obligacions comptables

La reforma del Codi Penal, operada per la Llei orgànica 7/2012 ha introduït importants modificacions també en l'àmbit dels delictes contra la Hisenda Pública i la Seguretat Social.

En l'àmbit del Frau a la Hisenda Pública, el tipus bàsic manté la seva essència - *consisteix a defraudar a la Hisenda Pública en un import superior a 120.000 € --*. No obstant això trobem novetats rellevants posat que després de la reforma:

- S'admet la regularització tributària com a via d'exempció de la pena, sempre que hagi estat duta a terme de forma íntegra i amb caràcter previ a l'existència de qualsevol actuació de comprovació – **art. 305.4** –
- S'introdueix un nou apartat que permet a l'Administració Tributària continuar amb el procediment administratiu de cobrament del deute malgrat la batussa del procediment penal – **art. 305.5** –
- Es preveu una atenuació de la pena quan el presumpte responsable reconegui la comissió del delicte i satisfaci el dubte tributari en un breu lapse de temps – **art. 305.6**
- Es crea un nou tipus agreujat – **art. 305 bis** – per a casos d'especial gravetat (quota defraudada superior a 600.000 euros, comissió del delicte en el si d'una organització criminal, utilització de persones físiques, jurídiques, ens sense personalitat, paradisos fiscals, negocis o instruments fiduciaris, etc.) establint una pena de presó de fins a sis anys, la qual cosa al seu torn comporta l'augment dels terminis de prescripció fins als deu anys.

Així el nou **article 305**, queda redactat de la següent manera:

“El que, per acció o omissió, defraudi a la Hisenda Pública estatal, autonòmica, foral o local, eludint el pagament de tributs, quantitats retingudes o que s'haguessin hagut de retenir o ingressos a compte de retribucions en espècie obtenint indegudament devolucions o gaudint beneficis fiscals de la mateixa forma, sempre que la quantia de la quota defraudada, l'import no ingressat de les retencions o ingressos a compte o de les devolucions o beneficis fiscals indegudament obtinguts o gaudits excedeixi de 120.000 €, serà castigat amb la pena de presó d'un a cinc anys i multa del tant al sèxtuple de la citada quantia, tret que s'hagués regularitzat la seva situació tributària en els terme de l'apartat 4 del present article.

La mera presentació de declaracions o autoliquidacions no exclou la defraudació quan

aquesta s'acrediti per altres fets. A més de les penes assenyalades, s'imposarà al responsable la pèrdua de la possibilitat d'obtenir subvencions o ajudes públiques i del dret a gaudir dels beneficis o incentius fiscals o de la Seguretat Social durant el període de tres a sis anys.

En principi, subjecte actiu del delictes – autor – només podrà ser la persona sobre la qual recau l'obligació tributària de pagament. Els altres subjectes respondran com a partícips, cooperadors necessaris o inductors.

És un delictes que s'ha de cometre sempre de forma dolosa – amb coneixement i voluntat – sense que càpiga la seva comissió de forma imprudent.

D'altra banda, s'ha de tenir en compte que **l'article 305.3**. contempla que les mateixes penes s'imposaran quan les conductes descrites en l'apartat 1 d'aquest article es cometin contra la Hisenda de la Comunitat Europea, sempre que la quantia del defraudat superi els 50.000 € en el termini d'un any natural.

Respecte a la **nova regularització tributària** com a via d'exempció de la pena, comentada anteriorment, queda redactada com segueix:

“Es considerarà regularitzada la situació tributària quan s'hagi procedit per l'obligat tributari al complet reconeixement i pagament del deute tributari, abans que per l'Administració Tributària se li hagi notificat l'inici d'actuacions de comprovació o recerca tendents a la determinació dels deutes tributaris objecte de la regularització o, en el cas que tals actuacions no s'haguessin produït, abans que el Ministeri Fiscal, l'Advocat de l'Estat o el representant processal de l'Administració autonòmica, foral o local de què es tracti, interposi querella o denúncia contra aquell dirigida, o abans que el Ministeri Fiscal o el Jutge d'Instrucció realitzin actuacions que li permetin tenir coneixement formal de la iniciació de diligències.

Així mateix, els efectes de la regularització prevista en el paràgraf anterior resultaran aplicables quan se satisfacin deutes tributaris una vegada prescrit el dret de l'Administració a la seva determinació en via administrativa.

La regularització per l'obligat tributari de la seva situació tributària impedirà que se li persegueixi per les possibles irregularitats comptables o altres falsedats instrumentals que, exclusivament en relació al deute tributari objecte de regularització, el mateix pogués haver comès amb caràcter previ a la regularització de la seva situació tributària”.

Igualment l'**article 305.5** queda redactat como segueix:

“Quan l'Administració Tributària apreciés indicis d'haver-se comès un delictes contra la Hisenda Pública, podrà liquidar de forma separada, d'una banda els conceptes i quanties que no es trobin vinculats amb el possible delictes contra la Hisenda Pública, i

per una altra, els que es trobin vinculats amb el possible delictes contra la Hisenda Pública.

La liquidació indicada en primer lloc en el paràgraf anterior seguirà la tramitació ordinària i se subjectarà al règim de recursos propis de tota liquidació tributària. I la liquidació que si escau derivi d'aquells conceptes i quanties que es trobin vinculats amb el possible delictes contra la Hisenda Pública seguirà la tramitació que a aquest efecte estableixi la normativa tributària, sense perjudici que finalment s'ajusti al que es decideixi en el procés penal.

L'existència del procediment penal per delictes contra la Hisenda Pública no paraitzarà l'acció de cobrament del deute tributari. Per part de l'Administració Tributària podran iniciar-se les actuacions dirigides al cobrament, tret que el Jutge, d'ofici o a instàncies de part, hagués acordat la suspensió de les actuacions d'execució, prèvia prestació de garantia. Si no es pogués prestar garantia en tot o en part, excepcionalment el Jutge podrà acordar la suspensió amb dispensa total o parcial de garanties si apreciés que l'execució pogués ocasionar danys irreparables o de molt difícil reparació."

En l'àmbit de la Seguretat Social, la reforma afecta al tipus bàsic reduint la quantia a partir de la qual la infracció és constitutiva de delictes – 50.000 euros –. Addicionalment, introdueix un tipus agreujat per a conductes especialment greus bé per quantia, bé per altres circumstàncies com la utilització de trames societàries que ocultin als responsables del pagament de les quotes.

L'article 307 queda redactat de la manera següent:

"1. El que, per acció o omissió, defraudi a la Seguretat Social eludint el pagament de les quotes d'aquesta i conceptes de recaptació conjunta, obtenint indegudament devolucions de les mateixes o gaudint de deduccions per qualsevol concepte així mateix de forma indeguda, sempre que la quantia de les quotes defraudades o de les devolucions o deduccions indegudes excedeixi de cinquanta mil euros serà castigat amb la pena de presó d'un a cinc anys i multa del tant al sèxtuple de la citada quantia tret que s'hagués regularitzat la seva situació davant la Seguretat Social en els termes de l'apartat 3 del present article.

La mera presentació dels documents de cotització no exclou la defraudació, quan aquesta s'acrediti per altres fets. A més de les penes assenyalades, s'imposarà al responsable la pèrdua de la possibilitat d'obtenir subvencions o ajudes públiques i del dret a gaudir dels beneficis o incentius fiscals o de la Seguretat Social durant el període de tres a sis anys.

2. A l'efecte de determinar la quantia esmentada en l'apartat anterior, s'estarà a l'import total defraudat durant quatre anys naturals.

3. Es considerarà regularitzada la situació davant la Seguretat Social quan s'hagi procedit per l'obligat enfront de la Seguretat Social al complet reconeixement i pagament del deute abans que se li hagi notificat la iniciació d'actuacions inspectores dirigides a la determinació d'aquests deutes o, en cas que tals actuacions no s'haguessin produït, abans que el Ministeri Fiscal o el Lletrat de la Seguretat Social interposi querrela o denúncia contra aquell dirigida o abans que el Ministeri Fiscal o el Jutge d'Instrucció realitzin actuacions que li permetin tenir coneixement formal de la iniciació de diligències.

Així mateix, els efectes de la regularització prevista en el paràgraf anterior, resultaran aplicables quan se satisfacin deutes davant la Seguretat Social una vegada prescrit el dret de l'Administració a la seva determinació en via administrativa.

La regularització de la situació davant la Seguretat Social impedirà que a aquest subjecte se li persegueixi per les possibles irregularitats comptables o altres falsedats instrumentals que, exclusivament en relació al deute objecte de regularització, el mateix pogués haver comès amb caràcter previ a la regularització de la seva situació”.

En el citat article, el frau es concreta tant en l'acció d'eludir el pagament de les quotes com en l'obtenció de devolucions o de deduccions rebudes de forma indeguda; sempre que el frau sigui superior a 50.000 €.

El delicte només pot ser comès de forma dolosa – amb coneixement i voluntat – tant d'eludir el pagament degut conscientment com el de modificar les dades i circumstància per a rebre devolucions o gaudir de deduccions que, sense aquesta maniobra enganyosa, no haurien estat concedides.

Autor només podrà ser aquell amb capacitat d'eludir el pagament de cotitzacions a la Seguretat Social, qui legalment vingui obligat a efectuar l'ingrés de les mateixes en la TGSS. En conseqüència, l'empresari serà l'únic subjecte responsable del compliment de l'obligació de cotitzar i ingressar les aportacions pròpies (art.104 LGSS).

De la mateixa manera que en el delicte de Fraus a la Hisenda Pública, l'existència d'un procediment penal per delicte contra la Seguretat Social no paralitzarà el procediment administratiu per a la liquidació i cobrament del deute contret amb la Seguretat Social, tret que el Jutge l'acordi prèvia prestació de garantia. La liquidació administrativa s'ajustarà finalment al que es decideixi en el procés penal.

A més **l'article 307.5** preveu l'atenuació de la pena quan el presumpte responsable reconegui la comissió del delicte i satisfaci el deute tributari en un lapse de temps de dos mesos des de la citació judicial com imputat.

Finalment, s'introdueix un nou **article 307 bis** C.P. que contempen els supòsits d'agreujament de la pena de la mateixa manera en què s'estableix en l'**article 305 bis** C.P. Les penes a aplicar són les mateixes a les indicades per als Delictes Fiscals contemplats en l'article 305 C.P.

Incompliment d'obligacions comptables:

El Delicte fiscal per incompliment d'obligacions comptables es recull en l'**article 310**:

“Serà castigat amb la pena de presó de cinc a set mesos el que estant obligat per Llei tributària a dur comptabilitat mercantil, llibres o registres fiscals:

- a) Incompleixi absolutament dita obligació en règim d'estimació directa de bases tributàries.*
- b) Porti comptabilitats diferents que, referides a una mateixa activitat i exercici econòmic, ocultin o simulin la veritable situació de l'empresa.*
- c) No hauria anotat en els llibres obligatoris negocis, actes, operacions o, en general, transaccions econòmiques, o els hauria anotat amb xifres diferents a les veritables.*
- d) Hauria practicat en els llibres obligatoris anotacions comptables fictícies.*

La consideració com a delicte dels supòsits de fet, a què es refereixen els paràgrafs c) i d) anteriors, requerirà que s'hagin omès les declaracions tributàries o que les presentades anessin reflex de la seva falsa comptabilitat i que la quantia, en més o menys, dels càrrecs o abonaments omesos o falsejats excedeixi, sense compensació aritmètica entre ells, de 240.000 euros per cada exercici econòmic.”

*En el cas d'aquests delictes, únicament poden ser comesos de **forma dolosa**.*

3.5.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius als següents delictes: contra la Hisenda Pública, contra la Seguretat Social i Incompliment d'Obligacions Comptables, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Poders mancomunats** del Gerent o President i del Cap de secció comptable o Cap Secció Jurídica.

- **Formulació de comptes:** Els administradors de la SMAP estaran obligats a formular els comptes anuals que comprendran el balanç, el compte de pèrdues i guanys, un estat que reflecteixi els canvis en el patrimoni net de l'exercici, un estat de flux d'efectiu i la memòria. Tots aquests documents han de ser redactats amb claredat i mostrar la imatge fidel del patrimoni, de la situació financera i dels resultats de la Societat, de conformitat amb la Llei de Societats de Capital i amb el que es preveu en el Codi de Comerç. Els comptes anuals hauran de ser revisats de conformitat amb el que s'estableix en l'article 263è i següent de la Llei de Societats de Capital
- **Elaboració del pressupost:**
 - Formalment el pressupost l'elabora la **Cap de secció comptable** seguint les instruccions del **Gerent**. Per a les principals partides d'ingressos s'estableixen les previsions d'ocupació i possibles desocupacions de l'exercici següent, amb les dades del qual es valora la partida d'ingressos d'explotació. Excepte aquestes variacions, per a la resta d'ingressos es tenen en compte la durada dels contractes i la seva revisió d'IPC. La resta de partides d'ingressos es valoren en funció de la seva evolució anterior i altres aspectes rellevants que puguin afectar-los com a tipus d'interès i evolució del mercat.
 - Respecte a les partides de despeses i inversions, es realitza una estimació de les principals partides referents a compres i reparacions i conservació i inversions per al pròxim exercici que es consensuen amb el **Gerent**. La resta de partides de despeses es valoren en funció de la seva evolució i dels possibles factors que puguin afectar-los com a IPC i nous compromisos derivats dels objectius estratègics
 - Juntament amb el pressupost previst per al pròxim exercici, es presenta una estimació de tancament del compte de Pèrdues i Guanys de l'exercici en curs tenint en compte les dades reals a l'últim mes tancat, a data d'elaboració del pressupost, i la previsió de realització de la resta de mesos fins a final de l'exercici.
 - Una vegada elaborat el pressupost es lliura al **Gerent** perquè l'accepti i es presentarà al Consell d'Administració per a la seva aprovació.
- **Doble check en totes les operacions realitzades.**
- **Clàusula contractual mitjançant la qual l'empresa contractista esta al corrent dels pagaments de Seguretat Social.**

- **Elaboració i supervisió de la comptabilitat.** Doble check.
- Revisió de les remeses de pagaments i cobraments.
- **Responsable de caixa que comprova els justificants i comprovants.** L'arqueig de la recaptació es diari en els aparcaments, i mínim mensual en les oficines
- **Programa de comptabilitat.**
- **Accés a comptabilitat per perfils d'usuari.**
- **La gestió de les nòmines s'efectua, des de l'assumpció de l'ORA amb personal propi.**
- **Model de contracte amb adjudicatari:** s'obliga i compromet al compliment de la legislació laboral i de **seguretat social**, així com la relativa a prevenció de riscos laborals.
- **Model de contracte amb client:** L'arrendatari s'obliga a pagar els impostos, arbitris, taxes, contribucions, etc.
- **SMAP S.A. facilita l'Ajuntament de Palma tota la informació que li es sol·licitada.** A més **SMAP**, remet als Consellers de l'Ajuntament Informe de gestió trimestral, comptes anuals, auditories, informes complementaris si es precisen, juntament amb la resta d'informació necessària en cada reunió del consell d'administració.
- **Compta de Pèrdues i guanys amb detalls d'ingressos i despeses mensual**
- **La Societat SMAP S.A. tal i com disposa la legislació mercantil, té dipositada en el Registre Mercantil les Comptes Anuals.**
- **La Societat SMAP S.A. esta al corrent de pagament de les seves obligacions fiscals i amb la Seguretat Social.**
- **Informe de gestió** on s'analitza la gestió interna
- **La Societat SMAP S.A. és auditada por firmes locals i nacionals ininterrompudament amb caràcter obligatori.** Aquestes auditories se dipositen juntament amb els Comptes Anuals en el Registre Mercantil.

- **Pressupost**: en el control del pressuposo s'inclouen diferents previsions (previsió d'inversions, de deute, de balanç, de pèrdues i guanys).
- **Procés comptable**: on es fan les tasques de registre de les factures de forma normalitzada i d'acord a legislació vigent
- **Presentació de impostos de forma telemàtica**
- **Sistema RED Seguretat Social**:
 - Envio telemàtic d'informació.
 - Presentació de documents de les series TC2 (Relació nominal de treballadors), tramitació de saldos creditors, i ingrés de les quotes mitjançant domiciliació en compte i pagament electrònic.
 - Altes, baixes, variacions de dades de treballadors.
 - Tramitació dels comunicats d'alta i baixa mèdica, així com els comunicats de confirmació, a l'Institut Nacional de la Seguretat tant derivats de contingències comunes com de contingències professionals.
- Instrucció número 2/2019 de l'Intervenció General de l'Ajuntament e Palma reactiva en relació a l'aplicació de mesures per prevenir el risc de frau.

3.5.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. Els empleats de la SMAP vetllaran perquè totes les operacions amb transcendència econòmica que realitzin en nom de la societat, figurin amb claredat i exactitud en registres comptables apropiats que representin la imatge fidel de les transaccions realitzades i estiguin a la disposició dels auditors interns i externs
- II. Està prohibida la falsificació, ocultació o simulació de dades, seients i/o operacions comptables, gestió de doble comptabilitat, factures, etc. que tinguin per objecte l'elusió de pagaments, o obtenció de beneficis il·lícits, en perjudici de la Hisenda Pública o de la Seguretat Social.
- III. Es realitzarà la comptabilització de les operacions contractades amb exactitud i rigor i es mantindrà amb igual criteri els arxius i registres requerits.

- IV. El personal amb responsabilitats comptables està obligat a guardar i conservar tota la documentació utilitzada en l'exercici de la seva activitat professional
- V. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- VI. El personal està obligat, a través dels llits establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals

3.5.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Veure punt 3 “Pla de prevenció de delictes generals”

3.6 Contra els drets dels treballadors / contra els drets dels ciutadans estrangers

Les diferents formes de comissió del delictes contra els drets dels treballadors vénen recollides en el Capítol XV del Codi Penal, en particular en els següents articles:

L'**article 311**, en relació amb la imposició de condicions laborals o de Seguretat social lesives, disposa que:

“Seran castigats amb les penes de presó de sis mesos a tres anys i multa de sis a dotze mesos:

1r Els que, mitjançant engany o abús de situació de necessitat imposin als treballadors al seu servei condicions laborals o de Seguretat Social que perjudiquin, suprimeixin o restringeixin els drets que tinguin reconeguts per disposicions legals, convenis col·lectius o contractes individual.

2n Els que en el supòsit de transmissió d'empreses, amb coneixement dels procediments descrits en l'apartat anterior, mantinguin les referides condicions imposades per un altre.

3r Si les conductes ressenyades en els apartats anteriors es duguessin a terme amb violència o intimidació s'imposaran les penes superiors en grau.”

Per la seva part l'**article 312**, tràfic il·legal de mà d'obra, estableix:

1. Seran castigats amb les penes de presó de dos a cinc anys i multa de sis a dotze mesos, els que trafiquin de manera il·legal amb mà d'obra.

2. En la mateixa pena incorreran els qui reclutin persones o les determinin a abandonar el seu lloc de treball oferint ocupació o condicions de treball enganyoses o falses, i els qui emprin a súbdits estrangers sense permís de treball en condicions que perjudiquin, suprimeixin o restringeixin els drets que tinguessin reconeguts per disposicions legals, convenis col·lectius o contracte individual.

A més l'**article 313**, respecte a l'emigració fraudulenta, afirma:

“El que determinés o afavorís l'emigració d'alguna persona a un altre país simulant contracte o col·locació, o usant d'un altre engany semblant, serà castigat amb la pena prevista en l'article anterior.”

L'**article 314**, en relació a la discriminació laboral, estableix que:

“Els que produeixin una greu discriminació en l'ocupació, públic o privat, contra alguna persona per raó de la seva ideologia, religió o creences, la seva pertinença a una ètnia, raça o nació, el seu sexe, orientació sexual, situació familiar, malaltia o minusvalidesa, per ostentar la representació legal o sindical dels treballadors de l'empresa o per l'ús de les llengües oficials dins de l'Estat espanyol, i no restableixi la situació d'igualtat davant la Llei després de requeriment sanció administrativa, reparant els danys econòmics que s'hagin derivat, seran castigats amb la pena de presó de sis mesos a dos anys o multa de 12 a 24 mesos.”

La limitació de la vaga i de l'exercici de llibertat sindical, també estan contemplades com tipus delictiu específic en l'**article 315** de la manera següent:

“1º. Seran castigats amb les penes de presó de sis mesos a tres anys i multa de sis a dotze mesos els que mitjançant engany o abús de situació de necessitat, impedissin o limitessin l'exercici de la llibertat sindical o el dret a la vaga.

2º. Si les conductes ressenyades en l'apartat anterior es duguessin a terme amb força, violència o intimidació s'imposaran les penes superiors en grau

3º Les mateixes penes de l'apartat segon s'imposaran als que, actuant en grup, o individualment però d'acord amb uns altres, coaccionin a altres persones a iniciar o continuar una vaga”.

Per la seva part els **articles 316 i 317** es refereixen a la infracció de les normes de riscos laborals:

“Els que amb infracció de les normes de prevenció de riscos laborals i estant legalment obligats, no facilitin els mitjans necessaris perquè els treballadors exerceixin la seva activitat amb les mesures de seguretat i higiene adequades, de manera que posin així en perill greu la seva vida, salut o integritat física, seran castigats amb les penes de presó de sis mesos a tres anys i multa de sis a dotze mesos.”

“Quan el delicte a què es refereix l'article anterior es cometi per imprudència greu, serà castigat amb la pena inferior en grau.”

Finalment, l'**article 318** concreta el tipus per als casos en que sigui realitzat per persona jurídica:

“Quan els fets previstos en els articles d'aquest títol s'atribuïssin a persones jurídiques, s'imposarà la pena assenyalada als administradors o encarregats del servei que hagin estat responsables dels mateixos i als qui, coneixent-los i podent remeiar-lo, no haguessin adoptat mesures per a això. En aquests supòsits l'autoritat judicial podrà decretar, a més, alguna o algunes de les mesures previstes en l'article 129 d'aquest Codi.”

Pel que fa als delictes comesos contra els drets dels ciutadans estrangers, les diferents formes de comissió del delicte vénen recollides en el Capítol XV bis del Codi Penal, en particular en el següent article:

“1. El que, directa o indirectament, promogui, afavoreixi o faciliti el tràfic il·legal o la immigració clandestina de persones des de, en trànsit o amb destinació a Espanya, o amb destinació a un altre país de la Unió Europea, serà castigat amb la pena de quatre a vuit anys de presó.

2. Els que realitzin les conductes descrites en l'apartat anterior amb ànim de lucre o emprant violència, intimidació, engany, o abusant d'una situació de superioritat o d'especial vulnerabilitat de la víctima, o posant en perill la vida, la salut o la integritat de les persones, seran castigats amb les penes en la seva meitat superior. Si la víctima fos menor d'edat o incapaç, seran castigats amb les penes superiors en grau a les previstes en l'apartat anterior.

3. En les mateixes penes de l'apartat anterior i a més en la d'inhabilitació absoluta de sis a 12 anys, incorreran els que realitzin els fets prevalent-se de la seva condició d'autoritat, agent d'aquesta o funcionari públic.

4. S'imposaran les penes superiors en grau a les previstes en els apartats 1 a 3 d'aquest article, en els seus respectius cas, i inhabilitació especial per a professió, ofici, indústria o comerç pel temps de la condemna, quan el culpable pertanyés a una organització o associació, fins i tot de caràcter transitori, que es dediqués a la realització de tals activitats.

Quan es tracti dels caps, administradors o encarregats d'aquestes organitzacions o associacions, se'ls aplicarà la pena en la seva meitat superior, que podrà elevar-se a la immediatament superior en grau”.

3.6.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius als delictes contra els drets dels treballadors o contra els drets dels ciutadans estrangers, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Pla de Prevenció de Riscos Laborals:** **SMAP** compta amb un pla de Prevenció de Riscos Laborals l'objecte dels quals és l'establiment dels criteris generals que serveixin per a definir la política i l'organització de l'empresa en matèria preventiva, que permeti una integració efectiva de la prevenció en el conjunt de l'estructura de l'empresa. **(En l'actualitat té contractat el servei amb l'empresa Corporación MP Servicios de Prevención S.L).**

- **Normes en cas de evacuació, mesures contra incendis i pla d'emergències.**
En aquests moments s'està avaluant l'aparcament de Plaça Major i les oficines adscrites al Servei Ora ubicades al Carrer Isaac Peral de Palma.
- **Document que signen els proveïdors habituals:** Posada a disposició de l'empresa contractista del pla de prevenció de les instal·lacions de **SMAP**; mitjans de protecció en prevenció i emergència. Clàusula contractual mitjançant la qual l'empresa contractista està al corrent dels pagaments de seguretat social.
- **Fulls de signatura d'entrega d'equips de protecció individual.**
- **Servei de Prevenció de riscos laborals Aliè.**
- **Coordinació d'activitats empresarials** (entrega d'avaluació de riscos i sol·licitud d'aquesta informació a clients).
- **Procediment per la prevenció i l'actuació enfront de casos d'assetjament sexual i d'assetjament per raó de sexe i psicològic:** en el mateix es recullen les pautes a seguir si es vol comunicar alguna conducta constitutiva d'assetjament. Així mateix, es defineixen activitats preventives:
- **Programes de manteniment de les instal·lacions amb accions específiques a cometre .**
- **Codi de conducta:** No s'accepta cap tipus de discriminació. Compromís d'ús responsable de l'equipament en matèria de riscos laborals, així com respectar la normativa aplicable.
- **Posada a disposició de l'empresa contractista del pla de prevenció de les instal·lacions de SMAP;** mitjans de protecció en prevenció i emergència. Clàusula contractual mitjançant la qual l'empresa contractista es responsabilitza de la situació laboral dels seus treballadors i estar al corrent dels pagaments de seguretat social i utilització de EPIS, garantint indemnitat a SMAP per aquests conceptes.
- **Formació i informació als treballadors sobre prevenció de riscos laborals.**
- **Estudi de seguretat laboral en el cas de les grans obres ja que es preceptiu presentar-lo en la petició de llicència municipal.**
- **Conveni col·lectiu:** Les relacions laborals entre la Societat **SMAP** i els seus empleats es regeixen pel VI Conveni col·lectiu general d'àmbit nacional per al

sector d'aparcaments i garatges. Excepte els treballadors de BiciPalma que es regeixen per l'Estatut dels Treballadors.

- **Els treballadors adscrits als servei ORA, son treballadors subrogats i es regeixen pel seu Conveni Col·lectiu de la UTE DORNIERL, SA, API MOVILIDAD, ROIG OBRES, SERVEIS I MEDI AMBIENT, SA.**

-

3.6.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquests riscos, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. **SMAP** garanteix a tots els seus empleats un tracte igual i no discriminatori amb independència de la seva raça, color, religió, sexe i orientació sexual, nacionalitat, edat, situació d'embaràs, grau de discapacitat i altres circumstàncies legalment protegides.
- II. **SMAP** té un compromís ferm amb les seves polítiques d'igualtat i tots els empleats hauran d'actuar en conseqüència, coneixent i afavorint tals polítiques.
- III. Pel que fa a la protecció de la salut i de la integritat física, **SMAP** concedeix la màxima importància a la protecció de la integritat física i de la salut de les persones i a la prevenció de qualsevol tipus de risc per a elles en el lloc de treball. La companyia complirà en tot moment amb les lleis que resultin aplicables en cada país i posarà en marxa una política integral de prevenció de riscos laborals adequada a l'activitat de cada centre de treball.
- IV. **SMAP** rebutja qualsevol manifestació d'assetjament en el treball, així com qualsevol comportament violent o ofensiu cap als drets i dignitat de les persones.
- V. Tots els empleats tenen l'obligació i la responsabilitat de tractar de forma respectuosa als seus companys, superiors i subordinats, i han de contribuir a mantenir uns entorns laborals lliures d'assetjament.
- VI. Tots els empleats de la SMAP han de conèixer i complir rigorosament les normes de seguretat i salut establertes en l'empresa. Tots els empleats tenen el dret i l'haver de comunicar, a través dels canals establerts a aquest efecte, qualsevol situació en la qual s'estigui posant en perill la seguretat i salut dels treballadors.

- VII. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- VIII. El personal està obligat a través dels conductes establerts per **SMAP** a denunciar qualsevol indici de delicte d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.6.3 Pla de Prevenció de Delictes

- S'ha d'elaborar un pla d'igualtat (conjunt ordenat de mesures, adoptades després de realitzar un diagnòstic de situació, tendents a aconseguir en l'empresa la igualtat de tracte i d'oportunitats entre dones i homes i a eliminar la discriminació per raó de sexe”). D'acord amb Reial Decret – Llei 6/2019, de 1 de març.
- Realitzar un protocol o pla d'acolliment o benvinguda.
- Realitzar els simulacres d'incendi i evacuació tal com es recull en els plans d'autoprotecció. **S'estan realitzant el simulacres a tots els aparcaments de manera paulatina.**
- Els rols descrits en el pla d'autoprotecció (cap de primera intervenció, etc.) han de ser designats i comunicats formalment a les persones. S'han comunicat formalment a les persones implicades.
- Realitzar el manteniment periòdic (trimestral i semestral) dels hidrants.
- Seguir amb les campanyes de sensibilització i conscienciació a través de xerrades, jornades, fullets, etc., per a donar a conèixer els efectes negatius d'aquestes conductes en les relacions entre treballadors i treballadores.
 - Formació relativa a resolució de conflictes.
 - Formació específica sobre assetjament sexual i per raó de sexe i psicològic.
 - Donar a conèixer les conductes que es consideren assetjament sexual o assetjament per raó de sexe a tots els nivells de l'organització.
 - Possibilitar que les persones afectades puguin manifestar les seves queixes. Això es realitzarà a través de la Comissió.
 - Planificar relacions socials en l'empresa per a fomentar un bon ambient de treball.
 - Establir mesures per a evitar represàlies contra els treballadors i treballadores que denunciïn casos d'assetjament sexual i per raó de sexe i psicològic.

- Acabar d'implantar la Planificació de l'Activitat Preventiva que actualment esta en curs.
- Revisar les dues portes tallafocs de tancament automàtic que no funcionen en l'aparcament de Via Roma. S'ha revisat i es troba en funcionament correctament.

3.7 Contra els recursos naturals i el medi ambient / contra la salut pública / contra la manipulació, transport i tinença de substàncies tòxiques, corrosives i altres

En relació amb els delictes contra els recursos naturals i el medi ambient, l'**article 325** del Codi Penal estableix lo següent:

“Serà castigat amb les penes de presó de dos a cinc anys, multa de vuit a vint-i-quatre mesos i inhabilitació especial per a professió o ofici per temps d'un a tres anys el que, contravenint les lleis o altres disposicions de caràcter general protectores del medi ambient, provoqui o realitzi directa o indirectament emissions, abocaments, radiacions, extraccions, excavacions, aterraments, sorolls, vibracions, injeccions o dipòsits, en l'atmosfera, el sòl, el subsòl o les aigües terrestres, subterrànies o marítimes, inclòs l'alta mar, amb incidència fins i tot en espais transfronterers, així com les captacions d'aigües que puguin perjudicar greument l'equilibri dels sistemes naturals. Si el risc de greu perjudici anés per a la salut de les persones, la pena de presó s'imposarà en la seva meitat superior”.

Així mateix l'**article 328** estableix lo següent:

“Seran castigats amb la pena de presó de sis mesos a dos anys, multa de 10 a 14 mesos i inhabilitació especial per a professió o ofici per temps d'un a dos anys els qui estableixin dipòsits o abocadors de deixalles o residus sòlids o líquids que siguin tòxics o perillosos i puguin perjudicar greument l'equilibri dels sistemes naturals o la salut de les persones”

En relació amb els delictes contra la salut pública, l'**article 365** del Codi Penal estableix lo següent:

“Serà castigat amb la pena de presó de dos a sis anys el que enverinés o adulterés amb substàncies infeccioses, o unes altres que puguin ser greument nocives per a la salut, les aigües potables o les substàncies alimentoses destinades a l'ús públic o al consum d'una col·lectivitat de persones”.

Així mateix, l'**article 366** del Codi Penal disposa:

“En el cas dels articles anteriors, es podrà imposar la mesura de clausura de l'establiment, fabrica, laboratori o local per temps de fins a cinc anys, i en els supòsits d'extrema gravetat podrà decretar-se el tancament definitiu conforme a el que es preveu en l'article 129”.

Finalment, l'**article 367** del Codi Penal estableix:

“Si els fets previstos en tots els articles anteriors fossin realitzats per imprudència greu, s'imposaran, respectivament les penes inferiors en grau”.

En relació amb els delictes contra la manipulació, transport i tinença de substàncies tòxiques, corrosives i altres, l'**article 48** del Codi Penal estableix el següent:

“Els que en la fabricació, manipulació, transport, tinença o comercialització d'explosius, substàncies inflamables o corrosives, tòxiques i asfixiants, o qualssevol altres matèries, aparells o artificis que puguin causar estralls, contravinguessin les normes de seguretat establertes, posant en concret perill la vida, la integritat física o la salut de les persones, o el medi ambient, seran castigats amb la pena de presó de sis mesos a tres anys, multa de dotze a vint-i-quatre mesos i inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic, professió o ofici per temps de sis a dotze anys. Les mateixes penes s'imposaran a qui, de forma il·legal, produeixi, importi, exporti, comercialitzi o utilitzi substàncies destructores de l'ozó”.

Així mateix l'**article 349** estableix el següent::

“Els que en la manipulació, transport o tinença d'organismes contravinguessin les normes o mesures de seguretat establertes, posant en concret perill la vida, la integritat física o la salut de les persones, o el medi ambient, seran castigats amb les penes de presó de sis mesos a dos anys, multa de sis a dotze mesos, i inhabilitació especial per a l'ocupació o càrrec públic, professió o ofici per temps de tres a sis anys”.

3.7.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius als delictes contra els recursos naturals i el medi ambient, contra la salut pública i contra la manipulació, transport i tinença de substàncies tòxiques, corrosives i altres, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Sac de sepiolita**, per a recollir abocaments accidentals de productes perillosos i hidrocarburs.
- **Gestió bàsica dels residus perillosos**
- **Codi de Conducta**: Ser respectuosos amb el medi ambient.
- S'ha signat contracte amb empresa gestora de residus perillosos per tal d'eliminar les xeringues que es troben als aparcaments i altres llocs

3.7.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquests riscos, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. La protecció del medi ambient és un dels principis rectors de l'actuació empresarial de **SMAP**, que actua sempre d'acord amb el que s'estableix en les lleis i altres normes sobre protecció mediambiental.
- II. SMAP dotarà d'un adequat sistema de normes i procediments de gestió mediambiental, adequats a la legalitat vigent en cada cas, que permetin identificar i minimitzar els diferents riscos mediambientals, especialment quan es tracti d'eliminació de residus, maneig de materials perillosos i prevenció d'abocaments i filtracions.
- III. Tots els empleats de la SMAP hauran d'assumir i respectar la política mediambiental, complint les normes d'actuació que en aquesta matèria s'estableixin a cada moment.
- IV. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- V. El personal està obligat a través dels conductes establerts per SMAP a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals

3.7.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Realitzar la comunicació prèvia de productors de residus perillosos a la Direcció General d'Educació Ambiental, Qualitat Ambiental i Residus.
- Com a suggeriment, implantar una política de gestió mediambiental
- Limitar l'accés i senyalitzar la zona d'emmagatzematge dels productes químics i de neteja dels aparcaments.
- Realitzar la gestió de residus perillosos tal i com estableix la legislació. Els residus més habituals són fluorescents, pots contaminats, bateries, piles, sepiolita amb hidrocarburs, etc..

3.8 Delictes Urbanístics

Aquest delicte es troba recollit en l'**article 319** del Codi Penal, el qual disposa que

“1. S'imposaran les penes de presó d'un any i sis mesos a quatre anys, multa de dotze a vint-i-quatre mesos, tret que el benefici obtingut pel delicte fos superior a la quantitat resultant en aquest cas la multa serà del punt al triple del muntant d'aquest benefici, i inhabilitació especial per a professió o ofici per temps d'un a quatre anys, als promotors, constructors o tècnics directors que duguin a terme obres d'urbanització, construcció o edificació no autoritzables en sòls destinats a vials, zones verdes, béns de domini públic o llocs que tinguin legal o administrativament reconegut el seu valor paisatgístic, ecològic, artístic, històric o cultural, o pels mateixos motius hagin estat considerats d'especial protecció.

2. S'imposarà la pena de presó d'un a tres anys, multa de dotze a vint-i-quatre mesos, tret que el benefici obtingut pel delicte fos superior a la quantitat resultant en aquest cas la multa serà del punt al triple del muntant d'aquest benefici, i inhabilitació especial per a professió o ofici per temps d'un a quatre anys, als promotors, constructors o tècnics directors que duguin a terme obres d'urbanització, construcció o edificació no autoritzables en el sòl no urbanitzable.

3. En qualsevol cas, els jutges o tribunals, motivadament, podran ordenar, a càrrec de l'autor del fet, la demolició de l'obra i la reposició al seu estat originari de la realitat física alterada, sense perjudici de les indemnitzacions degudes a tercers de bona fe. En tot cas es disposarà el comís dels guanys provinents del delicte qualssevol que siguin les transformacions que haguessin pogut experimentar.

4. En els supòsits previstos en aquest article, quan fos responsable una persona jurídica d'acord amb el que s'estableix en l'article 31 bis d'aquest Codi se li imposarà la pena de multa d'un a tres anys, tret que el benefici obtingut pel delicte fos superior a la quantitat resultant en aquest cas la multa serà del doble al quàdruple del muntant d'aquest benefici.

Ateses les regles establertes en l'article 66 bis, els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33.”

3.8.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius als delictes urbanístics, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Poders mancomunats** del Gerent o President i del **Cap de secció comptable** o Cap de Secció Jurídica.
- **Sol·licitud de llicència en les obres a dur terme.**

3.8.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representant legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sin perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. **SMAP** és conscient de la necessitat d'executar obres o projectes d'acord amb la legalitat vigent.
- II. Els empleats tenen prohibida la realització de qualsevol construcció, demolició, remodelació, restauració, etc. sense haver obtingut les llicències i autoritzacions corresponents.
- III. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixi en la prevenció de riscos penals.
- IV. El personal esta obligat a través dels conductes establerts per **SMAP** a denunciar qualsevol indici de delicte d'aquesta naturalesa del que pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.8.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Veure punt 3 "Pla de prevenció de delictes generals"

3.9 Insolvències punibles

El Capítol VII del Codi Penal, abasta les diferents modalitats penals relatives a les Insolvències Punibles. En concret:

L'**article 257**, alçament de béns, determina que

“1. Serà castigat amb les penes de presó d'un a quatre anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos:

1r El que s'alci amb els seus béns en perjudici dels seus creditors.

2n Qui amb el mateix fi, realitzi qualsevol acte de disposició patrimonial o generador d'obligacions que dilati, dificulti o impedeixi l'eficàcia d'un embargament o d'un procediment executiu o de constrenyiment, judicial, extrajudicial o administratiu, iniciat o de previsible iniciació.

2. El que es disposa en el present article serà aplicable qualsevol que sigui la naturalesa o origen de l'obligació o deute la satisfacció del qual o pagament s'intenti eludir, inclosos els drets econòmics dels treballadors, i amb independència que el creditor sigui un particular o qualsevol persona jurídica, pública o privada.

3. En el cas que el deute o obligació que es tracti d'eludir sigui de Dret públic i la creditora sigui una persona jurídica pública, la pena a imposar serà d'un a sis anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos.

4. Les penes previstes en el present article s'imposaran en la seva meitat superior en els supòsits previstos en els ordinals 1r, 4t i 5è de l'apartat primer de l'article 250.

5. Aquest delictes serà perseguit tot i que després de la seva comissió s'iniciés una execució concursal.”

L'**article 258**, recull les insolvències per a eludir responsabilitats civils:

“El responsable de qualsevol fet delictiu que, amb posterioritat a la seva comissió, i amb la finalitat d'eludir el compliment de les responsabilitats civils dimanants d'aquest, realitzi actes de disposició o contragués obligacions que disminueixin el seu patrimoni, fent-se totalment o parcialment insolvent, serà castigat amb la pena de presó d'un a quatre anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos.”

A més l'**article 259**, alçament post concursal i afavoriment de creditors, estableix:

“Serà castigat amb la pena d'un a quatre anys de presó i multa de 12 a 24 mesos, el deutor que, una vegada admesa a tràmit la sol·licitud de concurs, sense estar

autoritzat per a això ni judicialment ni pels administradors concursals, i fora dels casos permesos per la Llei, realitzi qualsevol acte de disposició patrimonial o generador d'obligacions, destinat a pagar a un o diversos creditors, privilegiats o no, amb posposició de la resta.”

L'**article 260**, fallida fraudulenta, preceptua:

“1.El que fos declarat en concurs serà castigat amb la pena de presó de dos a sis anys i multa de vuit a 24 mesos, quan la situació de crisi econòmica o la insolvència sigui causada o agreujada dolosament pel deutor o persona que actuï en el seu nom.

2. Es tindrà en compte per a graduar la pena la quantia del perjudici inferit als creditors, el seu número i condició econòmica.

3. Aquest delicte i els delictes singulars relacionats amb ell, comesos pel deutor o persona que hagi actuat en el seu nom, podran perseguir-se sense esperar a la conclusió del procés civil i sense perjudici de la continuació d'aquest. L'import de la responsabilitat civil derivada d'aquests delictes haurà d'incorporar-se, si escau, a la massa.

4. En cap cas, la qualificació de la insolvència en el procés civil vincula a la jurisdicció penal.”

Finalment l'**article 261**, en relació a la falsedat documental comptable, estableix:

“El que en procediment concursal presentés, a gratcient, dades falses relatives a l'estat comptable, amb la finalitat d'aconseguir indegudament la declaració d'aquell, serà castigat amb la pena de presó d'un a dos anys i multa de sis a 12 mesos.”

I l'**article 261 bis** concreta el tipus per als casos en sigui realitzat per persona jurídica:

“Quan d'acord amb el que s'estableix en l'article 31 bis una persona jurídica sigui responsable dels delictes compresos en aquest Capítol, se li imposaran les següents penes:

a) Multa de dos a cinc anys, si el delicte comès per la persona física té prevista una pena de presó de més de cinc anys.

b) Multa d'un a tres anys, si el delicte comès per la persona física té prevista una pena de presó de més de dos anys no inclosa en l'incís anterior.

c) Multa de sis mesos a dos anys, en la resta dels casos.

Ateses les regles establertes en l'article 66 bis, els jutges i tribunals podran així mateix imposar les penes recollides en les lletres b) a g) de l'apartat 7 de l'article 33."

3.9.1 Controls Implantats

Per prevenir els riscos penals relatius als delictes de Insolvències Punibles, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Poders mancomunats del Gerent o President i del Cap de secció comptable o Cap Secció Jurídica.**
- **Formulació de comptes:** Els administradors de la SMAP estaran obligats a formular els comptes anuals que comprendran el balanç, el compte de pèrdues i guanys, un estat que reflecteixi els canvis en el patrimoni net de l'exercici, un estat de flux d'efectiu i la memòria.

Tots aquests documents han de ser redactats amb claredat i mostrar la imatge fidel del patrimoni, de la situació financera i dels resultats de la Societat, de conformitat amb la Llei de Societats de Capital i amb el que es preveu en el Codi de Comerç. Els comptes anuals hauran de ser revisats de conformitat amb el que s'estableix en l'article 263è i següent de la Llei de Societats de Capital.

Elaboració del pressupost:

- El pressupost es realitza en base zero pel que s'analitza cada partida tant d'ingressos com de despeses i es planteja la seva possible evolució en el pròxim exercici. Formalment el pressupost l'elabora el **Cap d'Àrea Econòmica i Comercial** seguint les instruccions del **Gerent**. Per a les principals partides d'ingressos el **Gerent** juntament amb els diferents responsable de cada secció o ~~Àrea Cap d'Àrea Tècnica i explotació~~ estableixen les previsions d'ocupació i possibles desocupacions de l'exercici següent, amb les dades del qual es valora la
partida d'ingressos d'explotació.

Excepte aquestes variacions, per a la resta d'ingressos es tenen en compte la durada dels contractes i la seva revisió d'IPC. La resta de partides d'ingressos es valoren en funció de la seva evolució anterior i altres aspectes rellevants que puguin afectar-los com a tipus d'interès i evolució del mercat.

- Respecte a les partides de despeses i inversions, per les diferents Àrees realitza una estimació de les principals partides referents a compres i reparacions i

conservació i inversions per al pròxim exercici que es consensuen amb el Gerent. La resta de partides de despeses es valoren en funció de la seva evolució i dels possibles factors que puguin afectar-los com a IPC i nous compromisos derivats dels objectius estratègics.

- Juntament amb el pressupost previst per al pròxim exercici, es presenta una estimació de tancament del compte de Pèrdues i Guanys de l'exercici en curs tenint en compte les dades reals a l'últim mes tancat, a data d'elaboració del pressupost, i la previsió de realització de la resta de mesos fins a final de l'exercici.
- Una vegada elaborat el pressupost es lliura al **Gerent** perquè l'accepti i es presentarà al Consell d'Administració per a la seva aprovació.
- **Doble check en totes les operacions realitzades.**
- **La Societat SMAP S.A., facilita a l'Ajuntament de Palma tota la informació que li és sol·licitada.** A més **SMAP**, remet als Consellers de l'Ajuntament Informe de gestió trimestral, comptes anuals, auditories, informes complementaris si es precisen, juntament amb la resta d'informació necessària en cada reunió del consell d'administració
- D'altra banda, la SMAP remet a l'Ajuntament un conjunt d'informació financera, entre altres: Programa operatiu anual; Pla a llarg termini, carta mensual, Comptes anuals i informes de gestió, entre altres.
- **Compta de Pèrdues i guanys amb detalls d'ingressos i despeses mensual**
- **Informe de gestió** on s'analitza la gestió interna, informació comercial, compta de pèrdues i guanys, anàlisi de resultat, balanç de situació, anàlisi de patrimoni i inversions.
- **La Societat SMAP S.A. és auditada por firmes locals i nacionals.** Aquestes auditories es dipositen juntament amb els Comptes Anuals en el Registre Mercantil
- **Pressupost:** en el control del pressupost anual s'inclouen diferents previsions (previsió d'inversions, de deute, de balanç, de pèrdues i guanys).
- **Codi de Conducta:** Compromís de mantenir els actius de l'empresa, fent ús eficient i adequat dels mateixos.
- **Nivells d'autorització per inversions**

- **En el Pressupost anual s'inclou un detall de les inversions a realitzar amb el pressupost estimat.**

3.9.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. El personal de la SMAP es compromet a vetllar per la integritat dels actius de la companyia en el desenvolupament de les seves funcions, de cara a preservar-los i no perjudicar a possibles creditors.

A tal fi, respectaran les següents normes d'utilització:

- a. Protegirán i cuidaran els actius dels que disposin o als que tinguin accés.
 - b. Utilitzaran els actius de que disposin per raó de les seves funcions professionals de forma adequada a la finalitat per a l'exercici del qual han estat lliurats.
 - c. No es realitzarà cap acte de transmissió, cessió, ocultació, etc. de qualsevol actiu titularitat de la SMAP per a eludir el compliment de les seves responsabilitats enfront de creditors.
- II. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
 - III. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indicatiu de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.9.3 Pla de Prevenció de Delictes

- **Documentar les polítiques i procediments per a l'elaboració pressupostària (Pla Estratègic):** És un instrument de control estratègic i de seguiment econòmic financer en el qual es concreten i quantifiquen els plans aprovats pel Consell d'Administració de la SMAP i el sistema de finançament que s'emprarà.
- **Documentar el Procediment de comptabilitat i administració** que tracti entre altres qüestions l'elaboració pressupostària i informes financers. Aquest procés té com a objecte definir la sistemàtica de disseny, execució i control del pressupost

de la societat com a element d'acció de tots els plans i programes generats per **SMAP**, assegurar, administrar i controlar els recursos financers per a l'execució d'aquests, satisfer la demanda dels recursos econòmics necessaris per a l'eficiència operativa de l'empresa i subministrar informació en forma fiable i oportuna de manera que permeti donar suport eficaçment a la presa de decisions i el control sobre els béns i objectius de l'empresa.

Mitjançant aquest procés es planifica, organitza, dirigeix, coordina i controla el conjunt de funcions i activitats administratives que la **SMAP** necessita per a aconseguir les seves finalitats i objectius, tant a nivell d'obtenció de recursos per al funcionament econòmic de l'empresa, com de complir amb la necessitat d'informació per als destinataris del procés identificats.

3.10 Malversació de Cabals públics

El delictes de malversació de fons fa referència a una sèrie de conductes dutes a terme pels empleats públics, tendents totes elles a la sostracció de cabals o efectes públics. En concret, l'**article 432 C.P.** disposa que:

“1. L'autoritat o funcionari públic que, amb ànim de lucre, sostragués o consentís que un tercer, amb igual ànim, sostregui els cabals o efectes públics que tingui al seu càrrec per raó de les seves funcions, incorrerà en la pena de presó de tres a sis anys i inhabilitació absoluta per temps de sis a deu anys.

2. S'imposarà la pena de presó de quatre a vuit anys i la d'inhabilitació absoluta per temps de deu a vint anys si la malversació revestís especial gravetat atès el valor de les quantitats sostretes i al mal o entorpiment produït al servei públic. Les mateixes penes s'aplicaran si les coses malversades haguessin estat declarades de valor històric o artístic, o si es tractés d'efectes destinats a alleujar alguna calamitat pública.

3. Quan la sostracció no aconseguixi la quantitat de 4.000 euros, s'imposaran les penes de multa superior a dos i fins a quatre mesos, presó de sis mesos a tres anys i suspensió d'ocupació o càrrec públic per temps de fins a tres anys”.

Per part seva, l'**article 433 C.P.** recull una altra modalitat de malversació en disposar:

“L'autoritat o funcionari públic que destinés a usos aliens a la funció pública els cabals o efectes posats al seu càrrec per raó de les seves funcions, incorrerà en la pena de multa de sis a dotze mesos, i suspensió d'ocupació o càrrec públic per temps de sis mesos a tres anys.

Si el culpable no reintegrés l'import del dret dins dels deu dies següents al de la incoació del procés, se li imposaran les penes de l'article anterior”.

L'**article 433 bis C.P.** ha estat introduït per la L.O. 7/2012, de 27 de desembre, per la qual es modifica el Codi Penal en matèria de transparència i lluita contra el frau fiscal i en la Seguretat Social, estipulant una modalitat de malversació a través del maneig d'informació comptable:

1. L'autoritat o funcionari públic que, de forma idònia per a causar un perjudici econòmic a l'entitat pública de la qual depengui, i fora dels supòsits previstos en l'article 390, falsegi la seva comptabilitat, els documents que hagin de reflectir la seva situació econòmica o la informació continguda en aquests, serà castigat amb la pena d'inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps d'un a deu anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos.

2. Amb les mateixes penes es castigarà a l'autoritat o funcionari públic, que de forma idònia per a causar un perjudici econòmic a l'entitat pública de la qual depengui, faciliti a tercers informació mentidera relativa a la situació econòmica de la mateixa o algun dels documents o informacions a què es refereix l'apartat anterior.

3. Si s'arribés a causar el perjudici econòmic a l'entitat, s'imposaran les penes de presó d'un a quatre anys, inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps de tres a deu anys i multa de dotze a vint-i-quatre mesos.

Per la seva part l'**article 434** C.P. preceptua que:

“L'autoritat o funcionari públic que, amb ànim de lucre propi o aliè i amb greu perjudici per a la causa pública, donés una aplicació privada a béns mobles o immobles pertanyents a qualsevol Administració o Entitat Estatal, Autonòmica o Local o Organismes dependents d'alguna d'elles, incorrerà en les penes de presó d'un a tres anys i inhabilitació especial per a ocupació o càrrec públic per temps de tres a sis anys”.

Finalment l'**article 435** C.P. estén les disposicions relatives a la malversació a qualsevol persona encarregat de la gestió de fons públics:

“Les disposicions d'aquest capítol són extensives:

1r Als quals es trobin encarregats per qualsevol concepte de fons, rendes o efectes de les Administracions Públiques.

2n Als particulars legalment designats com a dipositaris de cabals o efectes públics.

3r Als administradors o dipositaris de diners o béns embargats, segrestats o dipositats per autoritat pública, encara que pertanyin a particulars”.

3.10.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius al delictes de Malversació, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Poders mancomunats** del Gerent o President i del Cap de secció comptable o Cap d'Àrea Tècnica i Explotació Cap Secció Jurídica.

- **No es disposa de targeta de crèdit d'empresa.**
- **Responsable de caixa que comprova els justificants i comprovants.** L'arqueig de la recaptació és diari en els aparcaments, i mínim mensual en les oficines.
- La recaptació als expendedors de l'ORA compten amb una procediment, el nº de recaudació a cada expenedor ha d'esser sempre correlatiu d'una recaptació a l'altre. El cap de servei o departament sirà el responsable del compliment i aplicació del procediment de recaudació, efectuant per això els controls sobres les recaptacions. El personal administratiu s'encarregarà de registrar la diferent informació de les tires de la colecta corresponent a les recaptacions efectuades. Consta el procediment
- **Pagaments a proveïdors:** es revisa que les factures estiguin autoritzades pel responsable corresponent.
- En cas que després de la liquidació es produeixi un desquadrament, **es determinaran les causes i es comunicarà** a la persona que porta comptabilitat, qui anotarà la incidència, i comptabilitzarà el cobrament correctament, portant la diferència al corresponent compte de despesa.
- L'adjudicació dels contractes que celebri **SMAP** s'ajustarà la llei 9/2017 de contractes del Sector Públic.

3.10.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. Els responsables de la gestió de fons públics de **SMAP**, vetllaran pel compliment dels procediments de gestió financera, assegurant-se que no existeix cap mena de desviació financera no controlada, que pogués perjudicar l'interès públic.
- II. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- III. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.10.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Formació en la nova Llei 9/2017 de contractació del sector públic per part del responsable jurídic i tècnics de **SMAP**.

3.11 Corrupció entre Particulars

La reforma del Codi Penal incorpora un nou article 286 bis en el qual es criminalitza la corrupció en les transaccions comercials entre empreses. Aquesta conducta mai ha estat tipificada en el Codi Penal espanyol i resulta una novetat que sorgeix arran de la lluita contra la corrupció imposada per la Unió Europea. En aquesta línia, el nou **article 286 bis** C.P. estableix que

“1. Qui per si o per persona interposada prometi, ofereixi o concedeixi a directius, administradors, empleats o col·laboradors d'una empresa mercantil o d'una societat, associació, fundació o organització un benefici o avantatge de qualsevol naturalesa no justificats perquè li afavoreixi a ell o a un tercer enfront d'uns altres, incomplint les seves obligacions en l'adquisició o venda de mercaderies o en la contractació de serveis professionals, serà castigat amb la pena de presó de sis mesos a quatre anys, inhabilitació especial per a l'exercici d'indústria o comerç per temps d'un a sis anys i multa del punt al triple del valor del benefici o avantatge.

3. Amb les mateixes penes serà castigat el directiu, administrador, empleat o col·laborador d'una empresa mercantil, o d'una societat, associació, fundació o organització que, per si o per persona interposada, rebi, sol·liciti o accepti un benefici o avantatge de qualsevol naturalesa no justificats amb la finalitat d'afavorir enfront de tercers a qui li atorga o del qual espera el benefici o avantatge, incomplint les seves obligacions en l'adquisició o venda de mercaderies o en la contractació de serveis professionals”.

3. Els jutges i tribunals, en atenció a la quantia del benefici o al valor de l'avantatge, i la transcendència de les funcions del culpable, podran imposar la pena inferior en grau i reduir la de multa al seu prudent arbitri.

4. El que es disposa en aquest article serà aplicable, en els seus respectius casos, als directius, administradors, empleats o col·laboradors d'una entitat esportiva, qualsevol que sigui la forma jurídica d'aquesta, així com als esportistes, àrbitres o jutges, respecte d'aquelles conductes que tinguin per finalitat predeterminar o alterar de manera deliberada i fraudulenta el resultat d'una prova, trobada o competició esportiva professionals.

Aquest delictes únicament pot ser comès de **forma dolosa**.

3.11.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius al delictes de Corrupció entre Particulars, **SMAP** compta amb els següents controls:

- Poders mancomunats del Gerent o President i del Cap de secció comptable o Cap d'Àrea Tècnica i Explotació.
- **Assessoria jurídica**. Revisió de tots els contractes.
- **Responsable de caixa que comprova els justificants i comprovants**. L'arqueig de la recaptació és diari en els aparcaments, i mínim mensual en les oficines
- **Pagaments a proveïdors**: es revisa que les factures estiguin autoritzades pel responsable corresponent.
- **L'informe de necessitat per a les licitacions sempre és revisat per servei jurídic**.
- **Forma d'actuació en cas de desquadrament de caixa**: En cas que després de la liquidació es produeixi un desquadrament, es determinaran les causes i es comunicarà a la persona que porta comptabilitat, qui anotarà la incidència, i comptabilitzarà el cobrament correctament, portant la diferència al corresponent compte de despesa.
- **Codi de Conducta: compromisos**
 - Rebuig a tot tipus de corrupció.
 - No acceptar comissions, ni obsequis ni cap retribució pecuniària o en espècie, de cap client, proveïdor o qualsevol altra persona física o jurídica que tingui relació amb l'empresa, excepte l'estipulat en conveni.
 - Buscar i seleccionar proveïdors compromesos amb el codi de conducta de SMAP. Adquirir béns i serveis de forma transparent amb una selecció imparcial.

3.11.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. La selecció dels contractistes es regirà per criteris d'objectivitat i transparència, tenint en compte la normativa vigent, conciliant l'interès de la **SMAP** en l'obtenció de les millors condicions en el subministrament, amb la conveniència de mantenir relacions estables amb proveïdors ètics i responsables.
- II. **SMAP** rebutja qualsevol tipus de pràctica corrupta, especialment els suborns. Els empleats de la SMAP s'abstindran de promoure, facilitar, participar o encobrir cap tipus de pràctica corrupta, i procediran en qualsevol cas a denunciar qualsevol pràctica corrupta de la qual tingui notícia.
- III. En les relacions amb terceres persones i empreses, no es faran mai regals ni invitacions el valor econòmic de les quals excedeixi del que pugui ser considerat raonable i moderat ateses les circumstàncies de l'assumpte i del país de què es tracti.
- IV. Quan les regles de conducta aplicables a les terceres persones o empreses prohibeixin o limitin per sota del llindar del raonable i moderat els obsequis o invitacions, els empleats de la SMAP s'abstindran de realitzar cap invitació ni d'oferir cap regal que vulneri el que s'estableix en la regles de conducta aplicables als possibles destinataris.
- V. En línia amb l'anterior, en les relacions amb terceres persones i empreses, els empleats de la SMAP rebutjaran qualsevol regal invitació el valor econòmic de la qual excedeixi del que pugui ser considerat raonable i moderat ateses les circumstàncies de l'assumpte i el país de què es tracti. El rebuig es farà sempre educadament, explicant que obeeix al que estableix els principis generals d'actuació de **SMAP**.
- VI. En concret, cap empleat de la SMAP podrà oferir, concedir, sol·licitar o acceptar, directa o indirectament, regals o obsequis, invitacions, favors o compensacions, en metàl·lic o en espècie que, qualsevol que sigui la seva naturalesa, puguin influir en el procés de presa de decisions relacionat amb l'acompliment de les funcions derivades del seu càrrec. No s'inclouen:
 - a. Els objectes de propaganda d'escàs valor.
 - b. Les invitacions normals que no excedeixin dels límits considerats raonables en els usos socials.
- VII. Qualsevol invitació, regal o atenció que per la seva freqüència, característiques o circumstàncies pugui ser interpretat com a fet amb la voluntat d'influir en l'objectivitat del receptor, serà rebutjat i posat en coneixement del Gerent o de la Unitat de Seguiment de Prevenció de Riscos Penals.
- VIII. En aquells supòsits excepcionals en els quals, d'acord amb les pràctiques de negocis d'un país estranger, sigui necessari acceptar obsequis que excedeixin del

valor que a Espanya es considera moderat raonable, l'obsequi s'acceptés sempre en nom de la companyia, que serà la seva única propietària. **SMAP** ho destinarà a finalitats d'interès social.

- IX. Els empleats han de situar els interessos de l'empresa per sobre dels seus propis en qualsevol negociació realitzada en nom de **SMAP**.
- X. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- XI. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indici de delicte d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.11.3 Pla de Prevenció de Delictes

- **Veure compliment general**

3.12 Frau de subvencions i obtenció fraudulenta de fons de la Unió Europea

El Frau de subvencions i l'obtenció fraudulenta de fons de la Unió Europea han estat modificat per la Llei 7/2012 de 27 de desembre, la qual ha introduït importants modificacions en matèria de transparència i lluita contra el frau fiscal i en matèria de Seguretat Social.

En l'àmbit del frau de subvencions, s'ha reformat la redacció de l'article 308 del Codi Penal, per a mantenir dins de la regulació del frau de subvencions únicament les ajudes i subvencions de les Administracions Públiques quan la quantia superi la xifra de 120.000 euros.

Així el nou **article 308 C.P.** queda redactat de la següent manera:

“1. El que obtingui subvencions o ajudes de les Administracions Públiques en una quantitat o per un valor superior a cent vint mil euros falsejant les condicions requerides per a la seva concessió o ocultant les que l'haguessin impedit serà castigat amb la pena de presó d'un a cinc anys i multa del punt al sèxtuple del seu import tret que dugui a terme el reintegrament a què es refereix l'apartat 5 d'aquest article.

2. Les mateixes penes s'imposaran al que, en el desenvolupament d'una activitat sufragada totalment o parcialment amb fons de les Administracions públiques els apliqui en una quantitat superior a cent vint mil euros a finalitats diferents d'aquells per als quals la subvenció o ajuda va ser concedida tret que dugui a terme el reintegrament a què es refereix l'apartat 5 d'aquest article.

A més de les penes assenyalades, s'imposarà al responsable la pèrdua de la possibilitat d'obtenir subvencions o ajudes públiques i del dret a gaudir de beneficis o incentius fiscals o de la Seguretat Social durant un període de tres a sis anys.”

Per part seva, en el referit a l'obtenció fraudulenta de fons de la Unió Europea, és en l'**article 306** del Codi Penal on es contempla aquest tipus delictiu. En concret, estableix que:

El que per acció o omissió defraudi als pressupostos generals de la Unió Europea o altres administrats per aquesta, en quantia superior a cinquanta mil euros, eludint el pagament de quantitats que s'hagin d'ingressar, o donant als fons obtinguts una aplicació diferent d'aquella a què estiguessin destinats, serà castigat amb la pena de presó d'un a cinc anys i multa del punt al sèxtuple de la citada quantia.

3.12.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius al delictes de Fraude de Subvencions i Obtenció fraudulenta de fons de la Unió Europea, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Poders mancomunats** del Gerent o President i del Cap de secció comptable o Cap d'Àrea Tècnica i Explotació.
- **Seguiment del destí de les subvencions concedides per Administració i Finances.**
- Instrucció emesa per la Intervenció General relativa a l'aplicació de mesures per prevenir el risc de frau, en els procediments contractuals en el marc d'una operació susceptible de ser cofinançada amb fons europeus.

3.12.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents:

- I. **SMAP** haurà d'operar sota un marc de transparència i veracitat específicament en la sol·licitud de subvencions, subministrar en tot cas i circumstància informació que sigui veraç i precisa, i realitzar un seguiment de la destinació de la subvenció sol·licitada.
- II. **SMAP** rebutja qualsevol tipus d'actuació defraudadora en relació amb l'obtenció de disposicions dineràries que li puguin beneficiar, i en particular respecte a qualsevol tipus de subvencions.
- III. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- IV. El personal està obligat, a través dels conductes establerts per **SMAP**, a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.12.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Veure punt 3 "Pla de prevenció de delictes generals"

3.13 Delictes informàtics

L'**article 264** del Codi Penal disposa que:

“1. El que per qualsevol mitjà, sense autorització i de manera greu esborrés, danyés, deteriorés, suprimís, o fes inaccessibles dades, programes informàtics o documents electrònics aliens, quan el resultat produït fos greu, serà castigat amb la pena de presó de sis mesos a dos anys.

3. El que per qualsevol mitjà, sense estar autoritzat i de manera greu obstaculitzés o interrompés el funcionament d'un sistema informàtic aliè, introduint, transmetent, danyant, esborrant, deteriorant, alterant, suprimint o fent inaccessibles dades informàtiques, quan el resultat produït fos greu, serà castigat, amb la pena de presó de sis mesos a tres anys”.

Es tracta d'un delictes contra la propietat d'un tercer, en aquest cas, programes informàtics i/o documents electrònics, amb la clara intenció de causar un mal/perjudici al propietari d'aquest bé. Cap també la seva comissió de manera imprudent.

El delictes de danys informàtics pot ser comès per imprudència greu en els termes de l'article 267 del Codi Penal.

3.13.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius als delictes per Danys Informàtics, **SMAP** compta, amb els següents controls:

- **Sistema de control d'accessos biomètric per empremta dactilar**
- **Claus d'accés a sistemes informàtics per perfils d'usuari.**
- **Mesures de seguretat informàtica** gestionades per IMI (Institut municipal d'Innovació).

3.13.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats i representants legals de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents

- I. **SMAP** promou la correcta utilització tant dels equips i programes informàtics, com qualsevol arxius i documents electrònics posats a la disposició dels seus empleats.

- II. Els empleats de la SMAP utilitzaran els equips informàtics respectant les mesures de seguretat informàtiques implantades per **SMAP**, així com realitzaran un ús correcte i apropiat dels mitjans posats a la seva disposició (correu electrònic, accés a Internet).
- III. Els empleats tenen prohibit l'accés ordenadors aliens, el maneig d'informació o programari no facilitat o autoritzats per l'empresa i la realització de còpies de cap programa de qualsevol entitat de la SMAP o cedit a aquesta.
- IV. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- V. El personal està obligat a través dels conductes establerts per **SMAP** a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.13.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Incloure en el codi de conducta clàusules d'utilització de suports d'emmagatzematge d'informació (pen drives, CDs, etc..)
- Incloure en el codi de conducta clàusules d'utilització de suports i portàtils fora de les oficines

3.14 Propietat intel·lectual i industrial

El Codi Penal en els seus articles **270** a **272** regula el delicte de Propietat Intel·lectual, així disposa:

L'**article 270**, recull el tipus bàsic:

“Serà castigat amb la pena de presó de sis mesos a dos anys i multa de 12 a 24 mesos qui, amb ànim de lucre i en perjudici de tercer, reproduïx, plagii, distribueixi o comuniqui públicament, en tot o en part, una obra literària, artística o científica, o la seva transformació, interpretació o execució artística fixada en qualsevol tipus de suport o comunicada a través de qualsevol mitjà, sense l'autorització dels titulars dels corresponents drets de propietat intel·lectual o dels seus cessionaris.

No obstant això, en els casos de distribució al detall, ateses les característiques del culpable i la reduïda quantia del benefici econòmic, sempre que no concorri cap de les circumstàncies de l'article següent, el Jutge podrà imposar la pena de multa de tres a sis mesos o treballs en benefici de la comunitat de trenta-un a seixanta dies. En els mateixos supòsits, quan el benefici no excedeixi de 400 euros, es castigarà el fet com a falta de l'article 623.5.

2. Serà castigat amb la pena de presó de sis mesos a dos anys i multa de 12 a 24 mesos qui intencionadament exporti o emmagatzemi exemplars de les obres, produccions o execucions a què es refereix l'apartat anterior sense la referida autorització. Igualment incorreran en la mateixa pena els que importin intencionadament aquests productes sense aquesta autorització, tant si aquests tenen un origen lícit com a il·lícit al seu país de procedència; no obstant això, la importació dels referits productes d'un Estat pertanyent a la Unió Europea no serà punible quan aquells s'hagin adquirit directament del titular dels drets en aquest Estat, o amb el seu consentiment.

3. Serà castigat també amb la mateixa pena qui fabriqui, import, posi en circulació o tingui qualsevol mitjà específicament destinat a facilitar la supressió no autoritzada o la neutralització de qualsevol dispositiu tècnic que s'hagi utilitzat per a protegir programes d'ordinador o qualsevol de les altres obres, interpretacions o execucions en els termes previstos en l'apartat 1 d'aquest article.”

Els supòsits qualificats vénen recollits en l'**article 271**:

“S'imposarà la pena de presó d'un a quatre anys, multa de 12 a 24 mesos i inhabilitació especial per a l'exercici de la professió relacionada amb el delicte comès, per un període de dos a cinc anys, quan concorri alguna de les següents circumstàncies:

- a) *Que el benefici obtingut posseeixi especial transcendència econòmica.*
- b) *Que els fets revesteixin especial gravetat, atenent el valor dels objectes produïts il·lícitament o a l'especial importància dels perjudicis ocasionats.*
- c) *Que el culpable pertanyés a una organització o associació, fins i tot de caràcter transitori, que tingués com a finalitat la realització d'activitats infractores de drets de propietat intel·lectual.*
- d) *Que s'utilitzi a menors de 18 anys per a cometre aquests delictes.”*

Per part seva, i en relació amb el delicte de Propietat Industrial, els **articles 273 a 277** estableixen:

L'**article 273** en referència a Patents, models d'utilitat i altres drets determina:

“1. Serà castigat amb la pena de presó de sis mesos a dos anys i multa de 12 a 24 mesos el que, amb finalitats industrials o comercials, sense consentiment del titular d'una patent o model d'utilitat i amb coneixement del seu registre, fabriqui, import, posseeixi, utilitzi, ofereixi o introdueixi en el comerç objectes emparats per tals drets.

2. Les mateixes penes s'imposaran al que, d'igual manera, i per a les citades finalitats, utilitzi o ofereixi la utilització d'un procediment objecte d'una patent, o posseeixi, ofereixi, introdueixi en el comerç, o utilitzi el producte directament obtingut pel procediment patentat.

3. Serà castigat amb les mateixes penes el que realitzi qualsevol dels actes tipificats en el paràgraf primer d'aquest article concorrent iguals circumstàncies en relació amb objectes emparats en favor de tercer per un model o dibuix industrial o artístic o topografia d'un producte semiconductor.”

A més l'**article 274** concreta allò relatiu a Marques, noms comercials i rètols d'establiments:

“1. Serà castigat amb les penes de sis mesos a dos anys de presó i multa de dotze a vint-i-quatre mesos el que, amb finalitats industrials o comercials, sense consentiment del titular d'un dret de propietat industrial registrat conforme a la legislació de marques i amb coneixement del registre, reproduïxi, imiti, modifiqui o de qualsevol altra manera usurpi un signe distintiu idèntic o confusible amb aquell, per a distingir els mateixos o similars productes, serveis, activitats o establiments per als quals el dret de propietat industrial es trobi registrat. Igualment, incorreran en la mateixa pena els que importin aquests productes.

2. *Les mateixes penes s'imposaran al que, a gratcient, posseeixi per a la seva comercialització o posi en el comerç, productes o serveis amb signes distintius que, d'acord amb l'apartat 1 d'aquest article, suposen una infracció dels drets exclusius del titular d'aquests, tot i que es tracti de productes importats.*

No obstant això, en els casos de distribució al detall, ateses les característiques del culpable i la reduïda quantia del benefici econòmic, sempre que no concorri cap de les circumstàncies de l'article 276, el Jutge podrà imposar la pena de multa de tres a sis mesos o treballs en benefici de la comunitat de trenta-un a seixanta dies. En els mateixos supòsits, quan el benefici no excedeixi de 400 euros, es castigarà el fet com a falta de l'article 623.5.

3. *Serà castigat amb la mateixa pena qui, amb finalitats agraris o comercials, sense consentiment del titular d'un títol d'obtenció vegetal i amb coneixement del seu registre, produeixi o reproduïxi, condicioni amb vista a la producció o reproducció, ofereixi en venda, bena o comercialitzi d'una altra forma, exporti o import, o posseeixi per a qualsevol de les finalitats esmentades, material vegetal de reproducció o multiplicació d'una varietat vegetal protegida conforme a la legislació sobre protecció d'obtenicions vegetals.*

4. *Serà castigat amb la mateixa pena qui realitzi qualsevol dels actes descrits en l'apartat anterior utilitzant, sota la denominació d'una varietat vegetal protegida, material vegetal de reproducció o multiplicació que no pertanyi a tal varietat."*

Finalment, l'**article 275** fa referència en particular a les Denominacions d'origen:

"Les mateixes penes previstes en l'article anterior s'imposaran a qui intencionadament i sense estar autoritzat per a això, utilitzi en el trànsit econòmic una denominació d'origen o una indicació geogràfica representativa d'una qualitat determinada legalment protegides per a distingir els productes emparats per elles, amb coneixement d'aquesta protecció."

Els supòsits agreujats vénen recollits en l'**article 276**:

"S'imposarà la pena de presó d'un a quatre anys, multa de 12 a 24 mesos i inhabilitació especial per a l'exercici de la professió relacionada amb el delictes comès, per un període de dos a cinc anys, quan concorri alguna de les següents circumstàncies:

a) *Que el benefici obtingut posseeixi especial transcendència econòmica.*

b) *Que els fets revesteixin especial gravetat, atès el valor dels objectes produïts il·lícitament o a l'especial importància dels perjudicis ocasionats.*

c) Que el culpable pertanyés a una organització o associació, fins i tot de caràcter transitori, que tingués com a finalitat la realització d'activitats infractores de drets de propietat industrial.

d) Que s'utilitzi a menors de 18 anys per a cometre aquests delictes.”

Aquests tipus penals exigeixen un resultat lesiu per a l'ús de l'objecte de les citades propietats (intel·lectual i industrial), susceptible d'una valoració econòmica, en atenció no només al mal emergent, sinó també al lucre cessant derivat de la utilització defraudadora.

Així mateix, és necessària per a la comissió del delicte l'absència de consentiment per part del titular dels drets.

Les conductes punibles recollides en aquest tipus penal han de ser realitzades amb coneixement del registre de la patent o model d'utilitat, unit a l'execució de la mateixa amb finalitats industrials o comercials, per tant no estaran penades totes aquelles conductes que es realitzin en profit propi, realitzats en l'àmbit privat i amb finalitats no comercials.

3.14.1 Controls Implantats

Per a prevenir els riscos penals relatius als delictes de Propietat Industrial i Intel·lectual, **SMAP** compta amb els següents controls:

- **Externalització de la majoria dels treballs i serveis susceptibles de ser plagiat** (fullets, informes, disseny web, etc..)
- **Codi de conducta i principis generals d'actuació**

3.14.2 Principis Generals d'Actuació

En relació amb aquest risc, els Principis Generals d'Actuació que han d'acatar tots els empleats de la SMAP seran, segons el seu Codi de Conducta, i sense perjudici del seu posterior desenvolupament, els següents

- I. Els empleats han de respectar la propietat intel·lectual i el dret d'ús que correspon a **SMAP** en relació amb els cursos, projectes, programes i sistemes informàtics; equips, manuals i vídeos; coneixements, processos, tecnologia, “know-how”, i en

general, altres obres i treballs desenvolupats o creats en **SMAP**, ja sigui com a conseqüència de la seva activitat professional o de la de tercers.

- II. Els empleats tenen prohibit l'accés a ordinadors aliens, el maneig d'informació o programari no facilitat o autoritzats per l'empresa i la realització de còpies de cap programa de la SMAP o cedit a aquesta.
- III. Es recomana l'assistència als cursos de formació que s'imparteixin en la prevenció de riscos penals.
- IV. El personal està obligat a través dels conductes establerts per **SMAP** a denunciar qualsevol indici de delictes d'aquesta naturalesa del qual pugui tenir coneixement en l'exercici de les seves responsabilitats laborals.

3.14.3 Pla de Prevenció de Delictes

- Veure punt 3 "Pla de prevenció de delictes generals"

4 Pla de Prevenció de delictes generals

A més de cadascun dels punts esmentats anteriorment en els punts corresponents, s'han de prendre una sèrie de controls que afecten a tot el sistema de Prevenció de delictes penals.

- Aprovar pel Consell d'Administració el present document d'Identificació i Avaluació de Riscos Penals.
- Aprovar pel Consell d'Administració el Codi de Conducta.
- Signar el vaig rebre dels treballadors del Codi de Conducta.
- Formar a tot el personal sobre la Identificació i Avaluació de Riscos Penals i el Codi de conducta.
- Recaptar les signatures d'acceptació del codi de conducta de treballadors i col·laboradors de la SMAP.
- Implementar els òrgans de control i seguiment del model de prevenció de riscos Penals
- Establir el canal de denúncies/notificacions i anàlisis d'actuacions sospitoses

S'han realitzat totes les accions anomenades, a excepció de la formació a tot el personal sobre la identificació i avaluació de riscos penals i el Codi de Conducta als treballadors del servei de l'ORA, treballadors subrogats de Trablisa, i nous treballadors contractats, (inclosos el de Sala de Control).

ⁱ VERSIÓ REVISADA I APROVADA PEL CONSELL D'ADMINISTRACIÓ DE DATA 13 DE NOVEMBRE DE 2020.