

ÍNDICE



Prólogo a la segunda edición, por Francisco Castex	13
Prólogo, por Francisco Castex	15

Capítulo I

LA NUEVA LEY 27.401

Y LA RESPONSABILIDAD PENAL EMPRESARIAL

1. Investigaciones transnacionales por corrupción empresarial	19
1.1. Siemens S.A. (2008)	21
1.2. Stryker Corporation (2013)	22
1.3. Ralph Lauren (2013)	23
1.4. Biomet(2012)	24
1.5. Pan American Energy (PAE)-Cerro Dragón (2015)	25
1.6. Latam (2015)	25
2. La nueva Ley de Responsabilidad Penal de las empresas	26
3. La responsabilidad penal de la persona jurídica: una nueva delación premiada	33

Capítulo II

COMPLIANCE, LAVADO DE DINERO Y RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

1. Introducción	37
2. Conceptos generales. Autorregulación. Compliance officer	41
3. Responsabilidad penal de las personas jurídicas por delitos de corrupción	46
4. Lavado de dinero y oficiales de cumplimiento. Régimen informativo de la UIF (Unidad de Información Financiera) y sujetos obligados	49
5. Los deberes de informar en otros ámbitos del derecho corporativo	54
6. Implicancias penales y procesales derivadas de la figura del oficial de cumplimiento y la RPPJ	58

Capítulo III

IGNORANCIA DELIBERADA, COMPLIANCE Y DERECHO PENAL

1. Introducción	63
2. Willful blindness como categoría de imputación subjetiva. Alcances y particularidades	65
2.1. Willful blindness en el derecho penal norteamericano	66
2.2. Ignorancia deliberada en el derecho continental	73
3. Willful blindness en la doctrina	82
3.1. La doctrina nacional. Sancinetti y Pérez Barberá	82
3.2. La ceguera ante los hechos (Tatsachenblindheit). Günther Jakobs	85
3.3. Willful blindness. Ignorancia deliberada stricto sensu. Hussak, Callender, Luban	86
3.3.1. Sospecha justificada	86
3.3.2. La disponibilidad de la información	87
3.3.3. La motivación del sujeto	88
3.3.4. Zorros y avestruces: la propuesta de David Luban	88
4. Ignorancia deliberada y compliance desde la práctica	89
4.1. "Spurr vs. United States"	90
4.2. Ignorancia deliberada y compliance. Análisis a partir del caso "Spurr vs. United States"	93

Capítulo IV
TEORÍA DEL DELITO Y COMPLIANCE

I. Introducción. Derecho penal económico y nuevo derecho penal de la empresa	97
1. Vigilar y castigar revisited	97
1.1. Pena, derecho penal, derecho penal económico y derecho penal de la empresa	99
1.1.1. Las definiciones tradicionales de “derecho penal económico”	100
1.1.2. Repensando el derecho penal económico y de la empresa	104
1.1.3. Derecho penal y derecho administrativo sancionador	107
1.2. Los viejos nuevos desafíos del DPE	110
1.2.1. La dogmática penal frente al DPEc y el DPE	113
1.2.2. Algunas posibles implicancias del DPE en el esquema de la teoría del delito	115
1.3. ¿Penas a entidades sin cuerpo y alma? Primeras conclusiones	116
II. La responsabilidad penal de las personas jurídicas en la doctrina y la jurisprudencia argentinas	119
1. De ayer a hoy en torno de la RPPJ	119
2. El posicionamiento de la doctrina argentina	120
3. La RPPJ en nuestra jurisprudencia	124
3.1. La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación	124
3.2. La jurisprudencia de la Cámara Federal de Casación Penal	129
3.3. La jurisprudencia de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Penal Económico	132
4. Palabras finales	134
III. Empresas delictivas, el contenido de la responsabilidad penal de la persona jurídica en la Argentina y en el mundo	136
1. Introducción. La aparición de la empresa como nuevo sujeto susceptible de reproche en el ámbito penal	136
2. La RPPJ en el mundo	139
2.1. Esquema general global y la RPPJ en los EE.UU.	139
2.2. La responsabilidad penal de la persona jurídica en España. Los recientes fallos del TSJ	149
2.2.1. La tipicidad	150
2.2.2. La carga de la prueba	153
2.2.3. Derecho de defensa	154
2.2.4. Algunas consideraciones para los términos “en provecho” o “en beneficio”	155
3. El sistema argentino	159
3.1. Fuentes legislativas	159
3.2. La interpretación de la doctrina local	162
4. Conclusión	166
IV. Problemas probatorios y sustantivos de la intervención criminal de los extraños a la organización de la empresa. Un antes y un después de la responsabilidad de la persona jurídica	167
1. Introducción	167
2. La empresa como sujeto de imputación de responsabilidad penal. El compliance	167
3. Los delitos especiales	171
4. Los supuestos problemáticos que implican lagunas de punibilidad	172
5. La búsqueda de soluciones desde el derecho penal tradicional	173
6. Panorama actual con la empresa y el compliance como nuevos actores	176

7. ¿Se solucionan los problemas?	178
8. A modo de conclusión	181

Capítulo V
COMPLIANCE Y PROCESO PENAL.
INVESTIGACIONES INTERNAS Y DENUNCIAS

1. Introducción	183
2. Las investigaciones internas	185
2.1. Las investigaciones internas y los derechos de los trabajadores	186
2.1.1. El caso de los e-mails	187
2.1.2. En cuanto a las requisas	194
2.1.3. Conclusiones	195
2.2. Investigaciones internas y el derecho a no declarar contra uno mismo	196
2.2.1. El deber de información/colaboración propio de la relación laboral y el principio nemo tenetur	196
2.2.2. Jurisprudencia sobre las declaraciones entre particulares que son aportadas a un proceso penal	202
2.2.3. Conclusiones	208
3. Whistleblowing y canales de denuncia internos	209
3.1. Los canales de denuncia	211
3.2. Denuncias internas y/o externas. Jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos	218
4. Conclusiones	220

Capítulo VI
CRITERIOS DE IMPUTACIÓN SUBJETIVA
EN ESTRUCTURAS EMPRESARIALES

1. Introducción	223
2. La imputación subjetiva de los miembros superiores de las entidades societarias	225
2.1. Deber de supervisión activa	29
2.2. Deber de supervisión pasiva	230
3. El límite de la imprudencia	230
4. Conclusión provisoria	232
5. La imputación subjetiva de las entidades societarias. El caso argentino	233
5.1. Breve referencia a los modelos de responsabilidad penal de las personas jurídicas	233
5.2. ¿Culpabilidad de la empresa? Sincerando las estructuras de imputación	236
5.3. ¿El regreso a una mera responsabilidad objetiva de la persona jurídica? Referencias a la strict liability anglosajona	238
5.4. Indicadores de imputación normativa en las organizaciones	241
6. Principales conclusiones obtenidas	243

Capítulo VII
LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS ALTOS DIRECTIVOS DE LA PERSONA
JURÍDICA EN EL DERECHO PENAL ECONÓMICO Y DE LA EMPRESA

1. Introducción	247
2. Una cuestión previa: la referencia político-criminal del asunto	248
3. Algunas alternativas posibles	251
4. Algo más acerca de la comisión por omisión: la cuestión de su constitucionalidad	254
4.1. La comisión por omisión dentro de la persona jurídica	255
4.1.1. Deber de vigilancia	255
4.1.2. Deber de control y actuación	259

5. Un nuevo actor entra en escena: la responsabilidad penal de los máximos directivos de la persona jurídica en el ámbito del derecho penal de la empresa	259
5.1. ¿Quién es garante ahora?	261
5.2. Una propuesta para resolver la cuestión	262
6. Algunas conclusiones	264

Capítulo VIII

DESAFÍOS EN MATERIA DE COMPLIANCE: DISEÑO E IMPLEMENTACIÓN DE UN PROGRAMA DE COMPLIANCE EFICAZ

1. Introducción	267
2. Cuestiones clave en el diseño e implementación de un programa de compliance	268
3. Elementos esenciales de un programa de compliance	271
3.1. Código de conducta/ética. Políticas y procedimientos escritos	271
3.2. Cumplimiento normativo	271
3.3. Gestión de riesgo	272
3.4. Políticas y procedimientos anticorrupción	273
3.5. Prevención y detección del fraude ocupacional	275
3.6. Compliance officer. Comité de compliance	275
3.7. Capacitación y entrenamiento. Comunicación	276
3.8. Sistema de reportes. Investigación	277
3.9. Procedimientos disciplinarios	278
3.10. Monitoreo y auditoría	278
3.11. Revisión del programa y corrección de errores	278
3.12. Investigaciones	279
3.13. Planes de manejo de crisis	279
4. PyMEs y compliance	280

Capítulo IX

CONTRATOS ADMINISTRATIVOS Y COMPLIANCE

1. Introducción	283
2. Objeto de la ley con relación a los contratos públicos	286
3. Requisitos de la ley con relación a los contratos administrativos	291
3.1. Exigencia de un programa de integridad. Sujetos alcanzados	291
3.2. Programa de integridad y procedimiento de selección del contratista	293
3.2.1. Respecto al procedimiento de selección y ejecución del contrato	296
3.2.2. ¿Cuáles son las reglas y procedimientos que deben formar parte del programa de integridad?	297