

JOSÉ IGNACIO LOBAIZA



Auditoría jurídica y de compliance

Auditorías interna y externa. Sectores público y privado
Control y auditoría. Tipos de auditoría jurídica
Normas y guías locales e internacionales

Prólogo de
ERICA S. PEDRUZZI

| | |
|-----------------------------|------------|
| CORTE SUPREMA BIBLIOTECA | |
| TOPOGRAFICA | INVENTARIO |
| Δ3114 | 153.833 |



BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE - SANTIAGO
2021



ÍNDICE GENERAL

| | |
|-----------------------|-----|
| <i>Prólogo</i> | V |
| <i>Prefacio</i> | VII |

CAPÍTULO PRIMERO

CONSIDERACIONES INICIALES

| | |
|---|----|
| § 1. Introducción | 1 |
| § 2. Estrategia del método | 3 |
| § 3. Auditoría jurídica interna del sector privado | 4 |
| § 4. Auditoría jurídica interna y externa del sector público | 4 |
| § 5. Auditoría jurídica externa del sector privado | 5 |
| § 6. "Compliance" | 5 |
| § 7. Limitantes para la estandarización de los procedimientos | 6 |
| § 8. Auditoría, aseguramiento y consultoría | 8 |
| § 9. Semántica | 10 |
| § 10. Definición de auditoría jurídica | 13 |

CAPÍTULO II

LA AUDITORÍA JURÍDICA INTERNA EN EL SECTOR PRIVADO

A) MARCO TEÓRICO DEL CONTROL INTERNO EN EL INFORME COSO

| | |
|---|----|
| § 11. Concepto de control interno | 19 |
| § 12. Componentes de control | 20 |
| a) Ambiente de control | 20 |

| | | |
|-------|--|----|
| | b) Evaluación de riesgos | 21 |
| | c) Actividades de control | 21 |
| | d) Información y comunicación | 21 |
| | e) Supervisión | 22 |
| § 13. | Objetivos de control | 22 |
| | a) Confiabilidad de la información financiera | 22 |
| | b) Eficacia y eficiencia de las operaciones | 23 |
| | c) Cumplimiento de leyes, reglamentos y políticas .. | 23 |

B) CERTIFICACIÓN DE AUDITOR INTERNO (CIA)

| | | |
|-------|--|----|
| § 14. | Certificación internacional de auditor interno | 24 |
| § 15. | Estándares para la práctica profesional de auditoría interna | 25 |
| § 16. | Consejos para la práctica | 26 |
| | a) De la Sección 1000 (normas sobre atributos) | 26 |
| | 1) Consejo 1210.A1-1. Obtención de servicios para apoyar o complementar la actividad de auditoría interna | 26 |
| | 2) Consejo 1210.A2-1. Identificación de fraude .. | 27 |
| | 3) Consejo 1210.A2-2. Responsabilidad en la detección de fraude | 28 |
| | b) De la Sección 2000 (normas sobre desempeño) ... | 28 |
| | 1) Consejo 2100-5. Consideraciones legales en la evaluación de programas de cumplimiento de reglamentaciones | 28 |
| | 2) Consejo 2330.A1.1. Control de los registros de trabajo | 29 |
| | 3) Consejo 2330.A1-2. Consideraciones legales al permitir el acceso a los registros del trabajo ... | 30 |
| | 4) Consejo 2400-1. Consideraciones legales en la comunicación de resultados | 31 |

CAPÍTULO III

LA AUDITORÍA JURÍDICA EN EL SECTOR PÚBLICO

A) REFERENCIAS PRELIMINARES

| | | |
|-------|--|----|
| § 17. | Directivas internacionales para el sector público de aplicación no obligatoria | 33 |
|-------|--|----|

| | | |
|-------|--|----|
| § 18. | Auditoría de legalidad: un subsistema de la auditoría integral | 34 |
| | a) La legalidad de las acciones | 35 |
| | b) El servicio jurídico | 35 |
| | c) Asesoramiento | 36 |
| | d) Recursos y reclamos administrativos | 36 |
| | e) Defensa y representación | 36 |
| | f) Sumarios | 36 |
| | g) Recursos humanos | 36 |
| | h) Contrataciones | 37 |
| § 19. | Tipos de auditoría | 37 |
| § 20. | Buenas prácticas en la gestión, control y auditoría interna | 39 |

B) SISTEMA DE CONTROL INTERNO

| | | |
|-------|--|----|
| § 21. | Reseña de la ley 24.156 y sus reglamentaciones | 40 |
| § 22. | Articulado vinculado a la auditoría jurídica | 42 |
| § 23. | Integralidad del sistema | 42 |
| § 24. | Contenido y alcance de la auditoría interna | 43 |
| § 25. | Auditoría de legalidad (ley de administración financiera) | 44 |
| § 26. | Auditoría de juicios | 45 |
| § 27. | La Procuración del Tesoro de la Nación y la auditoría de juicios | 45 |

C) SISTEMA DE CONTROL EXTERNO

| | | |
|-------|---|----|
| § 28. | Niveles de jerarquía normativa | 47 |
| § 29. | Constitución nacional | 48 |
| § 30. | Ley de administración financiera | 48 |
| § 31. | Normas de Control Externo Gubernamental | 49 |
| § 32. | Tipos de control externo gubernamental | 50 |
| § 33. | Documento técnico número 1. Auditoría legal | 51 |
| § 34. | Aspectos de la auditoría legal | 51 |
| § 35. | Fases de la auditoría legal | 52 |
| § 36. | Otras estipulaciones de la auditoría legal | 53 |
| § 37. | Rol del auditor legal | 54 |
| § 38. | Control de la legalidad | 54 |
| § 39. | Auditoría de legalidad e Informe COSO | 54 |

CAPÍTULO IV

LA AUDITORÍA JURÍDICA
EXTERNA EN EL SECTOR PRIVADO

| | |
|--|----|
| § 40. Estudios jurídicos y consultoras | 57 |
| § 41. Auditoría de juicios | 58 |
| § 42. "Due diligence" | 59 |
| § 43. Estado del cumplimiento normativo de la empresa .. | 62 |
| § 44. Auditoría legal de la tecnología de la información ... | 66 |
| § 45. Auditoría legal medioambiental | 68 |
| § 46. Auditoría forense | 70 |
| § 47. Auditoría legal entendida como una actividad revisora de cuentas | 75 |

CAPÍTULO V

"COMPLIANCE"

A) INTRODUCCIÓN

| | |
|---|----|
| § 48. Actualidad de la temática | 79 |
| § 49. Nociones preliminares | 80 |
| § 50. Gobierno corporativo y "compliance" en el centro de la escena | 83 |
| § 51. "Whistleblowing" | 86 |
| § 52. "Compliance officer". Entre la teoría y la realidad .. | 89 |
| § 53. Cualidades de los oficiales de cumplimiento | 93 |

B) DEBATES DE DOGMÁTICA PENAL

| | |
|---|----|
| § 54. Introducción | 94 |
| § 55. "Criminal compliance" | 95 |
| § 56. Modelos de atribución de responsabilidad penal en la empresa | 96 |
| § 57. ¿Cómo imputar a título de autores a las personas que, sin realizar acciones ejecutivas, deciden la realización de un delito en el ámbito de la delincuencia organizada y empresarial? | 99 |

| | |
|---|-----|
| § 58. Oficial de cumplimiento y responsabilidad penal de las empresas | 100 |
| § 59. Omisión impropia e incremento del riesgo en el derecho penal de la empresa | 103 |
| § 60. Responsabilidad de los órganos de administración. Mecanismos de atribución de responsabilidad | 105 |
| § 61. Responsabilidad penal empresarial por evasión tributaria | 109 |
| § 62. Naturaleza de la empresa y su relación con la sanción penal | 110 |

C) GUÍAS CON SESGO REGIONAL

| | |
|---|-----|
| § 63. Libro blanco sobre la función de "compliance" | 112 |
| § 64. Norma IRAM-ISO 19.600 (ver ISO 37.301 en Prefacio) | 119 |

D) NORMATIVA LOCAL. LEY 27.401, LINEAMIENTOS DE INTEGRIDAD Y GUÍA COMPLEMENTARIA PARA PEQUEÑAS Y MEDIANAS EMPRESAS

| | |
|---|-----|
| § 65. Estipulaciones generales | 122 |
| § 66. Adecuación en un programa de integridad | 126 |
| § 67. Evaluación inicial de riesgos | 129 |
| a) Establecimiento del proceso. | 129 |
| b) Identificación de los riesgos | 129 |
| c) Calificación del riesgo inherente | 130 |
| d) Identificación de controles. | 130 |
| e) Cálculo del riesgo residual | 130 |
| f) Respuesta al riesgo. Plan de acción | 130 |
| § 68. Contenido del programa de integridad | 131 |
| § 69. Apoyo de alto nivel al programa | 134 |
| § 70. Código de ética o conducta, o políticas y procedimientos de integridad | 135 |
| § 71. Integridad en procedimientos licitatorios y otras interacciones con el sector público | 137 |
| § 72. Capacitación | 139 |
| § 73. Canales internos de denuncia | 141 |
| § 74. Protección de denunciantes | 142 |
| § 75. Investigación interna | 143 |
| § 76. Debida diligencia hacia terceros | 145 |

| | | |
|-------|--|-----|
| § 77. | Debida diligencia en procesos de transformación societaria | 149 |
| § 78. | Responsable interno | 150 |
| § 79. | Análisis periódico de riesgos | 152 |
| § 80. | Monitoreo y evaluación continua de la adecuación del programa | 152 |
| § 81. | Comunicación | 154 |
| § 82. | Penas previstas. Exención (responsabilidad), eximición (pena y responsabilidad) y graduación (pena) .. | 155 |
| § 83. | Acuerdo de colaboración eficaz | 156 |
| § 84. | Contrataciones del sector público nacional | 158 |
| § 85. | Otras estipulaciones de interés | 162 |

CAPÍTULO VI

AUDITORÍA DE “COMPLIANCE”

| | | |
|-------|---------------------------------|-----|
| § 86. | Su justificación | 163 |
| § 87. | Características generales | 165 |

A) OBJETO DE LA AUDITORÍA DE “COMPLIANCE”

| | | |
|-------|---|-----|
| § 88. | Naturaleza jurídica de las normas y guías. Su alcance | 166 |
| § 89. | Un estándar con sesgo regional y uno con sesgo local | 167 |

1) FUNCIÓN DE “COMPLIANCE”

| | | |
|-------|--|-----|
| § 90. | Postura de la alta dirección | 168 |
| § 91. | Nivel de reporte, autonomía e independencia | 169 |
| § 92. | Involucramiento en la gestión. Conflictos de interés | 169 |
| § 93. | Principio de proporcionalidad | 170 |
| § 94. | Oficial de cumplimiento | 170 |
| § 95. | Recursos | 171 |
| § 96. | Modelo basado en riesgos | 171 |

2) ELEMENTOS DE LOS PROGRAMAS DE INTEGRIDAD

| | | |
|-------|---|-----|
| § 97. | Código de ética, conducta o similar | 172 |
|-------|---|-----|

| | | |
|--------|---|-----|
| § 98. | Relacionamiento con el sector público | 173 |
| § 99. | Cumplimiento normativo | 173 |
| § 100. | Actividades de capacitación | 173 |
| § 101. | Línea o canales de denuncias | 174 |
| § 102. | Actividades de comunicación | 174 |
| § 103. | Promoción de la cultura ética y asesoramiento | 175 |
| § 104. | Relacionamiento con terceras partes | 176 |
| § 105. | Revisión, monitoreo y auditoría | 176 |
| § 106. | Análisis periódico de riesgos | 177 |
| § 107. | Investigaciones internas | 177 |
| § 108. | “Due diligence” | 178 |

B) MODELO DE AUDITORÍA DE “COMPLIANCE”

| | | |
|--------|-----------------|-----|
| § 109. | Propuesta | 178 |
|--------|-----------------|-----|

1) NIVELES DE AUDITORÍA DE “COMPLIANCE”

| | | |
|--------|--|-----|
| § 110. | Nivel 1. Presupuestos de la función de “compliance” | 178 |
| § 111. | Nivel 2. Modo de ejercicio de la función de “compliance” | 179 |
| § 112. | Nivel 3. Adecuación del programa de integridad .. | 180 |
| § 113. | Nivel 4. Elementos del programa de integridad .. | 180 |

2) CONSTATAIONES DE AUDITORÍA POR ELEMENTO DE PROGRAMA DE INTEGRIDAD

| | | |
|--------|---|-----|
| § 114. | Código de ética, de conducta o similar | 181 |
| § 115. | Relacionamiento con el sector público | 182 |
| § 116. | Cumplimiento normativo | 182 |
| § 117. | Capacitación | 184 |
| § 118. | Comunicación | 185 |
| § 119. | Promoción de la cultura ética y el cumplimiento normativo | 187 |
| § 120. | Denuncias | 188 |
| § 121. | Evaluaciones de terceras partes | 190 |
| § 122. | Análisis periódico de riesgos | 192 |
| § 123. | Investigaciones internas | 192 |
| § 124. | “Due diligence” | 194 |

CAPÍTULO VII

CONCLUSIONES, PROSPECTIVAS Y PROPUESTAS

A) INTRODUCCIÓN

| | |
|--|-----|
| § 125. Comparativas entre cuadrantes de la auditoría jurídica | 197 |
| § 126. “Compliance”, auditoría jurídica, auditoría de cumplimiento y auditoría de “compliance” | 198 |
| a) Nivel de reporte | 199 |
| b) Oportunidad | 199 |
| c) Contenido | 200 |

B) INCUMBENCIAS PROPIAS DE LA AUDITORÍA JURÍDICA

| | |
|---|-----|
| § 127. Criterios para la definición de incumbencias. Por área o por materia | 203 |
| § 128. Dimensiones de incumbencias | 204 |
| § 129. Auditoría de juicios. Primera dimensión | 205 |
| § 130. Auditoría de cumplimiento normativo. Segunda dimensión | 209 |
| § 131. Investigaciones de fraude, corrupción o régimen disciplinario. Tercera dimensión | 211 |
| § 132. Auditoría de “compliance”. Cuarta dimensión ... | 214 |

C) PROSPECTIVAS Y PROPUESTAS

| | |
|---|-----|
| § 133. Auditoría jurídica y de “compliance” en tiempo real .. | 215 |
| § 134. Equipos multidisciplinares | 216 |
| § 135. Internacionalización | 217 |
| § 136. Jerarquización y autonomía | 218 |
| § 137. Normalización y estandarización | 218 |
| § 138. Formación propia y específica | 219 |
| § 139. Agrupación internacional corporativa | 220 |

| | |
|---------------------------|-----|
| <i>Bibliografía</i> | 221 |
|---------------------------|-----|