

Francisco Castex | *Director*

*Coordinadores*

Andrés M. Dubinski | Sebastián Martínez

# RESPONSABILIDAD PENAL DE LA PERSONA JURÍDICA Y COMPLIANCE

---

- *La nueva ley 27.401 y la responsabilidad penal empresarial.*
- *Compliance, lavado de dinero y responsabilidad penal de las personas jurídicas.*
- *Ignorancia deliberada, compliance y derecho penal.*
- *Teoría del delito y compliance.*
- *Compliance y proceso penal. Investigaciones internas y denuncias.*
- *Criterios de imputación subjetiva en estructuras empresariales.*
- *La responsabilidad penal de los altos directivos de la empresa.*



## ÍNDICE

---

Prólogo, por Francisco Castex .....	13
<b>I. La nueva ley 27.401 y la responsabilidad penal empresarial,</b> FRANCISCO CASTEX y ANDRÉS M. DUBINSKI .....	17
1. <i>Investigaciones transnacionales por corrupción empresarial</i> .....	17
1.1. Siemens S.A. (2008) .....	19
1.2. Stryker Corporation (2013) .....	20
1.3. Ralph Lauren (2013) .....	21
1.4. Biomet (2012) .....	22
1.5. Pan American Energy (PAE)-Cerro Negro (2015) .	23
1.6. Latam (2015) .....	23
2. <i>La nueva Ley de Responsabilidad Penal de las empresas</i> .....	24
3. <i>La responsabilidad penal de la persona jurídica: una nueva delación premiada</i> .....	31
<b>II. Compliance, lavado de dinero y responsabilidad penal de las personas jurídicas,</b> FRANCISCO CASTEX y ANDRÉS M. DUBINSKI .....	35
1. <i>Introducción</i> .....	35
2. <i>Conceptos generales. Autorregulación. Compliance officer</i> .....	39
3. <i>Lavado de dinero y oficiales de cumplimiento. Régimen informativo de la UIF (Unidad de Información Financiera) y sujetos obligados</i> .....	44
4. <i>Los deberes de informar en otros ámbitos del derecho corporativo</i> .....	49

5. <i>Implicancias penales y procesales derivadas de la figura del oficial de cumplimiento y la RPPJ</i> . . . . .	54
<b>III. Ignorancia deliberada, compliance y derecho penal,</b> ROSARIO ALESSANDRETTI, GABRIELA CONDE, ANDRÉS M. DUBINSKI, ROMINA LORICCHIO y MARTÍN E. VILLAR . . . . .	61
1. <i>Introducción</i> . . . . .	61
2. <i>Willful blindness como categoría de imputación subjetiva. Alcances y particularidades.</i> . . . . .	62
2.1. <i>Willful blindness en el derecho penal norteamericano.</i> . . . . .	64
2.2. <i>Ignorancia deliberada en el derecho continental</i> . . . . .	71
3. <i>Willful blindness en la doctrina</i> . . . . .	80
3.1. <i>La doctrina nacional. Sancinetti y Pérez Barberá</i> . . . . .	80
3.2. <i>La ceguera ante los hechos (Tatsachenblindheit), Günther Jakobs</i> . . . . .	82
3.3. <i>Willful blindness. Ignorancia deliberada stricto sensu. Hussak, Callender, Luban</i> . . . . .	84
3.3.1. <i>Sospecha justificada</i> . . . . .	84
3.3.2. <i>La disponibilidad de la información</i> . . . . .	85
3.3.3. <i>La motivación del sujeto</i> . . . . .	86
3.3.4. <i>Zorros y avestruces: la propuesta de David Luban</i> . . . . .	86
4. <i>Ignorancia deliberada y compliance desde la práctica</i> . . . . .	87
4.1. <i>"Spurr vs. United States"</i> . . . . .	88
4.2. <i>Ignorancia deliberada y compliance. Análisis a partir del caso "Spurr vs. United States"</i> . . . . .	91
4.3. <i>"Olleac, Eduardo"</i> . . . . .	93
<b>IV. Teoría del delito y compliance</b> . . . . .	97
I. <i>Introducción. Derecho penal económico y nuevo derecho penal de la empresa,</i> SEBASTIÁN MARTÍNEZ. . . . .	97
1. <i>Vigilar y castigar revisited</i> . . . . .	97
1.1. <i>Pena, derecho penal, derecho penal económico y derecho penal de la empresa</i> . . . . .	99
1.1.1. <i>Las definiciones tradicionales de "derecho penal económico"</i> . . . . .	100

1.1.2. <i>Repensando el derecho penal económico y de la empresa</i> . . . . .	104
1.1.3. <i>Derecho penal y derecho administrativo sancionador.</i> . . . . .	107
1.2. <i>Los viejos nuevos desafíos del DPE</i> . . . . .	111
1.2.1. <i>La dogmática penal frente al DPEc y el DPE.</i> . . . . .	113
1.2.2. <i>Algunas posibles implicancias del DPE en el esquema de la teoría del delito</i> . . . . .	115
1.3. <i>¿Penas a entidades sin cuerpo y alma? Primeras conclusiones</i> . . . . .	116
<b>II. La responsabilidad penal de las personas jurídicas en la doctrina y la jurisprudencia argentinas,</b> GONZALO GUERRERO . . . . .	120
1. <i>De ayer a hoy en torno de la RPPJ.</i> . . . . .	120
2. <i>El posicionamiento de la doctrina argentina</i> . . . . .	120
3. <i>La RPPJ en nuestra jurisprudencia</i> . . . . .	125
3.1. <i>La jurisprudencia de la Corte Suprema de Justicia de la Nación</i> . . . . .	125
3.2. <i>La jurisprudencia de la Cámara Federal de Casación Penal</i> . . . . .	130
3.3. <i>La jurisprudencia de la Cámara Nacional de Apelaciones en lo Penal Económico</i> . . . . .	133
4. <i>Palabras finales</i> . . . . .	135
<b>III. Empresas delictivas, el contenido de la responsabilidad penal de la persona jurídica en la Argentina y en el mundo,</b> NICOLÁS ZEC, NATALIA PACIOS y LUCAS PEKER . . . . .	136
1. <i>Introducción. La aparición de la empresa como nuevo sujeto susceptible de reproche en el ámbito penal</i> . . . . .	136
2. <i>La RPPJ en el mundo</i> . . . . .	139
2.1. <i>Esquema general global y la RPPJ en los EE.UU.</i> . . . . .	139
2.2. <i>La responsabilidad penal de la persona jurídica en España. Los recientes fallos del TSJ</i> . . . . .	149
2.2.1. <i>La tipicidad</i> . . . . .	150
2.2.2. <i>La carga de la prueba</i> . . . . .	153
2.2.3. <i>Derecho de defensa</i> . . . . .	154
2.2.4. <i>Algunas consideraciones para los términos "en provecho" o "en beneficio"</i> . . . . .	155

3. <i>El sistema argentino</i> .....	159
3.1. Fuentes legislativas .....	159
3.2. La interpretación de la doctrina local .....	163
4. <i>Conclusión</i> .....	166
IV. <i>Desafíos en materia de compliance: diseño e implementación de un programa de compliance eficaz,</i>	
Laura Lavia .....	167
1. <i>Introducción</i> .....	167
2. <i>Cuestiones clave en el diseño e implementación de un programa de compliance</i> .....	168
3. <i>Elementos esenciales de un programa de compliance</i>	171
3.1. Código de conducta/ética. Políticas y procedimientos escritos .....	171
3.2. Cumplimiento normativo .....	171
3.3. Gestión de riesgo .....	172
3.4. Políticas y procedimientos anticorrupción .....	173
3.5. Prevención y detección del fraude ocupacional ..	175
3.6. <i>Compliance officer</i> . Comité de <i>compliance</i> .....	175
3.7. Capacitación y entrenamiento. Comunicación ...	176
3.8. Sistema de reportes. Investigación .....	177
3.9. Procedimientos disciplinarios .....	178
3.10. Monitoreo y auditoría .....	178
3.11. Revisión del programa y corrección de errores ..	179
3.12. Investigaciones .....	179
3.13. Planes de manejo de crisis .....	179
4. <i>PyMEs y compliance</i> .....	180
V. <i>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,</i>	
Alex Kraschinsky .....	181
1. <i>Introducción</i> .....	181
2. <i>La empresa como sujeto de imputación de responsabilidad penal. El compliance</i> .....	182
3. <i>Los delitos espectaculares</i> .....	185
4. <i>Los supuestos problemáticos que implican lagunas de punibilidad</i> .....	186

5. <i>La búsqueda de soluciones desde el derecho penal tradicional</i> .....	187
6. <i>Panorama actual con la empresa y el compliance como nuevos actores</i> .....	190
7. <i>¿Se solucionan los problemas?</i> .....	192
8. <i>A modo de conclusión</i> .....	195
V. <i>Compliance y proceso penal. Investigaciones internas y denuncias,</i>	
María Luz Castany, Diego Rodríguez y Nicolás Vinuesa .....	197
1. <i>Introducción</i> .....	197
2. <i>Las investigaciones internas</i> .....	199
2.1. <i>Las investigaciones internas y los derechos de los trabajadores</i> .....	200
2.1.1. <i>El caso de los e-mails</i> .....	201
2.1.2. <i>En cuanto a las requisas</i> .....	208
2.1.3. <i>Conclusiones</i> .....	209
2.2. <i>Investigaciones internas y el derecho a no declarar contra uno mismo</i> .....	210
2.2.1. <i>El deber de información/colaboración propio de la relación laboral y el principio nemo tenetur</i> .....	210
2.2.2. <i>Jurisprudencia sobre las declaraciones entre particulares que son aportadas a un proceso penal</i> .....	216
2.2.3. <i>Conclusiones</i> .....	222
3. <i>Whistleblowing, canales de denuncia internos y propuestas de adecuación delictual</i> .....	223
3.1. <i>Los canales de denuncia</i> .....	224
3.2. <i>Denuncias internas y/o externas. Jurisprudencia del Tribunal Europeo de Derechos Humanos</i> ...	232
4. <i>Conclusiones</i> .....	234
VI. <i>Criterios de imputación subjetiva en estructuras empresariales,</i>	
Daniel Elia .....	237
1. <i>Introducción</i> .....	237
2. <i>La imputación subjetiva de los miembros superiores de las entidades societarias</i> .....	239
2.1. <i>Deber de supervisión activa</i> .....	243

2.2. Deber de supervisión pasiva . . . . .	244
3. <i>El límite de la imprudencia</i> . . . . .	244
4. <i>Conclusión provisoria</i> . . . . .	246
5. <i>La imputación subjetiva de las entidades societarias. El caso argentino</i> . . . . .	247
5.1. Breve referencia a los modelos de responsabilidad penal de las personas jurídicas . . . . .	247
5.2. ¿Culpabilidad en la empresa? Sincerando las estructuras de imputación . . . . .	250
5.3. ¿El regreso a una mera responsabilidad objetiva de la persona jurídica? Referencias a la <i>strict liability</i> anglosajona . . . . .	252
5.4. Indicadores de imputación normativa en las organizaciones . . . . .	255
6. <i>Principales conclusiones obtenidas</i> . . . . .	257
<b>VII. <i>La responsabilidad penal de los altos directivos de la persona jurídica en el derecho penal económico y de la empresa,</i></b> CHRISTIAN PÉREZ SASSO y SEBASTIÁN MARTÍNEZ . . . . .	261
1. <i>Introducción</i> . . . . .	261
2. <i>Una cuestión previa: la referencia político-criminal del asunto.</i> . . . . .	262
3. <i>Algunas alternativas posibles</i> . . . . .	265
4. <i>Algo más acerca de la comisión por omisión: la cuestión de su constitucionalidad</i> . . . . .	268
4.1. <i>La comisión por omisión dentro de la persona jurídica</i> . . . . .	269
4.1.1. <i>Deber de vigilancia</i> . . . . .	269
4.1.2. <i>Deber de control y actuación.</i> . . . . .	273
5. <i>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</i> . . . . .	273
5.1. <i>¿Quién es garante ahora?</i> . . . . .	275
5.2. <i>Una propuesta para resolver la cuestión</i> . . . . .	276
6. <i>Algunas conclusiones</i> . . . . .	278