

---

*Colección Derecho Penal*

---

JUAN PABLO MONTIEL

*Director*

---

# TEORÍA Y PRAXIS DEL CRIMINAL COMPLIANCE

COMPLIANCE ANTI LAVADO  
DE ACTIVOS Y ANTICORRUPCIÓN  
EN LA ARGENTINA

---

MATEO G. BERMEJO  
JUAN PABLO MONTIEL

*Autores*

THOMSON REUTERS

**LA LEY**

# ÍNDICE

## Página

Principales abreviaturas .....	XXI
Prólogo.....	XXV
Introducción .....	XXXI

### Capítulo I. Bases conceptuales del *compliance* y del *criminal compliance*

I. <i>Compliance</i> como autorregulación .....	1
A. Introducción .....	1
B. La irrupción de la autorregulación en el mundo jurídico .....	7
C. Manifestaciones del fenómeno autorregulatorio: heterorregulación, autorregulación y autorregulación regulada .....	15
D. Un primer esbozo de la noción de <i>compliance</i> .....	25
E. Dimensiones y elementos de un programa de cumplimiento: un esbozo.....	30
F. <i>Compliance</i> y autorregulación: diferencias y ámbitos de convergencia.....	35
G. <i>Compliance</i> y acciones colectivas .....	40
II. <i>Criminal compliance</i> : el <i>compliance</i> como fenómeno político criminal .....	45
A. Un primer esbozo de la noción de <i>criminal compliance</i> .....	45
B. La utilidad del <i>criminal compliance</i> en el control de los factores criminógenos presentes en la estructura empresarial.....	47

## Página

C. El <i>criminal compliance</i> como gestión privatizada de riesgos penales.....	55
1. Privatización de la gestión de riesgos penales como rasgo central del <i>criminal compliance</i> ....	55
2. Impedimentos a la comisión de delitos y capacitación para el cumplimiento de la ley.....	62
D. <i>Criminal compliance</i> y derecho penal económico: divergencias y complementación.....	69
E. El desembarco en el sector público: el <i>public compliance</i> .....	75
F. <i>Compliance</i> y principio de legalidad: ¿meñoscabo o fortalecimiento de la garantía? .....	84
<b>Capítulo II. Rasgos generales del <i>compliance</i> anticorrupción y antilavado en la Argentina</b>	
I. Introducción.....	97
II. Principales elementos del <i>compliance</i> antilavado .....	102
A. Introducción .....	102
B. La regulación internacional del lavado de activos: los orígenes del <i>criminal compliance</i> antilavado .....	105
C. Proceso evolutivo de los instrumentos de lucha contra el lavado de activos y la llegada al <i>compliance</i> .....	113
1. Primera etapa: la creación de un nuevo paradigma .....	114
2. Segunda etapa: unificación de los estándares... ..	116
3. Tercera etapa: ampliación del ámbito de intervención de los estándares .....	118
4. Cuarta etapa: consolidación de los estándares.....	120

## Página

5. Quinta etapa. Cambios en la estrategia regulatoria: del “intervencionismo” a la “gestión del riesgo”.....	122
a. El contenido del cambio.....	122
b. Los actores del cambio .....	127
D. <i>Compliance</i> corporativo en la prevención del delito de lavado de activos en la Argentina .....	131
1. Introducción.....	131
2. Los elementos esenciales de los programas de cumplimiento antilavado en la Argentina .....	134
3. <i>Criminal compliance</i> antilavado y consecuencias jurídicas sancionatorias para las empresas/sujeto obligado: análisis de la legislación marco .....	141
E. Balance del marco regulatorio del <i>compliance</i> antilavado en la Argentina .....	144
<b>III. Principales elementos del <i>compliance</i> anticorrupción ....</b>	146
A. Novedad e inmadurez: los rasgos del <i>compliance</i> anticorrupción en la Argentina .....	146
B. Fuentes del <i>compliance</i> anticorrupción en la Argentina.....	149
C. Rasgos principales del <i>compliance</i> anticorrupción en la Argentina.....	155
1. Incidencia en la responsabilidad penal de persona jurídica.....	155
2. Elementos de los programas de <i>compliance</i> anticorrupción.....	159
3. Medidas de integridad en las contrataciones con el Estado .....	163

	Página		Página
IV. Valoración de la adecuación de los programas de <i>compliance</i> en la Argentina .....	169	3. Deberes de examen y reporte en el marco de la gestión del riesgo antilavado .....	265
V. ¿Qué valor tienen las certificaciones según normas técnicas? (Excurso) .....	179	a. El deber de examen general: el perfil del cliente .....	265
VI. ¿Existe un deber de adoptar un sistema de <i>compliance</i> en la Argentina? .....	183	b. El deber de examen especial: el deber de examinar las operaciones inusuales .....	268
<b>Capítulo III. Principales elementos de un programa de <i>compliance</i></b>		c. La operación sospechosa como supuesto del deber de informar .....	270
I. Introducción .....	191	D. Rasgos definitorios del <i>due diligence</i> en el <i>compliance</i> anticorrupción en el derecho argentino... ..	271
II. Mapa de riesgo .....	197	1. Comprobación de la integridad de terceros en los principales instrumentos de <i>compliance</i> anticorrupción de la Argentina .....	271
A. Importancia del mapa de riesgo para todo sistema de <i>compliance</i> .. ..	197	2. Características del proceso de verificación de la integridad de terceros .....	275
B. Fases de un mapa de riesgo .....	201	a. Definición del perfil de riesgo del tercero... ..	278
C. Clases de mapas de riesgo (excurso) .....	210	b. Medidas de gestión y monitoreo del riesgo derivado del tercero .....	280
III. Códigos de conducta y normativa del sistema de <i>compliance</i> .....	212	3. Diligencia debida en supuestos de fusiones y adquisiciones .....	286
IV. Capacitaciones de los recursos humanos .....	224	<b>VII. Canales de denuncia</b> .....	296
V. Oficial de cumplimiento .....	233	A. Introducción .....	296
A. Funciones y competencias .....	233	B. <i>Whistleblower</i> . Concepto y orígenes .....	299
B. Ubicación en la organización .....	249	C. La utilidad social del rol de <i>whistleblower</i> .....	306
VI. Medidas de diligencia debida .....	252	D. Las fuentes comparadas de la regulación del <i>whistleblower</i> .....	309
A. Introducción al marco normativo y regulatorio ...	252	1. La regulación en los Estados Unidos .....	309
B. La gestión de riesgos penales como base del <i>due diligence</i> .....	254	2. La regulación propuesta por organismos internacionales y organizaciones no gubernamentales .....	314
C. Rasgos definitorios del <i>due diligence</i> en el <i>compliance</i> antilavado en el derecho argentino .....	260		
1. Introducción .....	260		
2. Marco general: la gestión del riesgo antilavado en las entidades financieras y cambiarias .....	262		

	Página
3. La regulación en Europa.....	316
4. La regulación en América Latina.....	322
5. La regulación técnica.....	324
<b>E. Las características del <i>whistleblower</i> en la legislación comparada, las normas técnicas y los programas de cumplimiento.....</b>	<b>326</b>
1. Análisis de las características del <i>whistleblowing</i> en la legislación comparada y en las normas técnicas.....	326
a. El emisor de la información: ¿quién informa?.....	327
b. El receptor de la información: ¿a quién se informa?.....	328
c. El contenido de la información (mensaje): ¿qué se informa?.....	331
d. Los medios para informar: ¿cómo se informa? La vía escrita y la vía oral.....	333
e. El anonimato de la identidad del informante.....	334
f. La protección legal para el informante: la buena fe del informante y el requisito de razonabilidad.....	336
g. Los factores que inciden en la decisión de reportar y los medios para incentivar la denuncia.....	338
h. El infractor.....	345
2. Autorregulación: la regulación del <i>whistleblower</i> en los programas de cumplimiento....	345

	Página
<b>F. Heterorregulación y autorregulación del <i>whistleblowing</i> en la Argentina.....</b>	<b>348</b>
1. Introducción.....	348
2. La regulación del <i>whistleblower</i> en la normativa contra la corrupción.....	350
3. La carencia de toda regulación del <i>whistleblower</i> en la normativa contra el lavado de activos.....	356
<b>G. Reflexiones finales sobre la implementación del <i>whistleblowing</i> en las corporaciones en la Argentina...</b>	<b>358</b>
<b>VIII. Investigaciones internas empresariales con motivo de delitos.....</b>	<b>362</b>
<b>A. Aspectos generales de las investigaciones internas.....</b>	<b>362</b>
1. El reconocimiento de las investigaciones internas en la ley argentina.....	362
2. Reconocimiento legislativo de las investigaciones internas en los ordenamientos jurídicos latinoamericanos.....	370
3. Delimitación del objeto de estudio: las investigaciones internas <i>penales</i> en la <i>corporación</i> ..	372
4. Investigaciones internas, “cazas de brujas”, auditorías y medidas de control y vigilancia: diferencias y ámbitos de interrelación.....	378
5. Investigaciones internas y privatización del control de la criminalidad.....	388
6. Clases de investigaciones internas.....	392
<b>B. Protocolos e implementación de las investigaciones internas.....</b>	<b>399</b>
1. Introducción.....	399

	Página
2. Lineamientos de las autorregulaciones en el ámbito de las investigaciones internas.....	401
a. Sobre la necesidad de una "ordenanza procesal interna" .....	401
b. Directrices generales para el diseño y la implementación de autorregulaciones sobre investigaciones internas.....	404
3. Etapas de las investigaciones internas.....	412
a. Panorama general.....	412
b. Inicio de las investigaciones internas ....	415
i. La toma de conocimiento de las sospechas de un delito .....	415
ii. Niveles de sospecha exigidos para comenzar con las investigaciones ...	417
iii. Preparación de las investigaciones internas .....	423
a) Conformación de un comité de crisis.....	425
b) Diagnóstico de la situación y del impacto del delito .....	428
c) Liderazgo y conducción de la investigación.....	431
d) Planificación de la investigación.....	435
C. Ejecución de las investigaciones internas.....	439
1. Generalidades y constitución del equipo de investigadores.....	439
2. Medidas de investigación y riesgos penales.....	443

	Página
D. Conclusión de las investigaciones interrumpidas y proyecciones en el proceso penal .....	447
1. La decisión de terminación de una investigación y la elaboración del reporte.....	447
2. Autodenuncia y cooperación judicial (excurso) .....	454
3. Obtención de la prueba por la empresa y su validez en el proceso penal. Reflexiones en torno al principio <i>nemo tenetur</i> .....	456

#### Capítulo IV. *Compliance* y atribución de responsabilidad penal

I. Introducción.....	467
II. <i>Non-compliance</i> : consecuencias jurídicas e incidencia en la imputación jurídico penal .....	470
III. Incidencia del <i>compliance</i> en la responsabilidad de las personas jurídicas.....	472
A. Modelos de responsabilidad penal de persona jurídica en el derecho argentino: un rompecabezas por armar.....	472
B. Consecuencias regulatorias del <i>compliance</i> anti-lavado y anticorrupción para la responsabilidad penal de persona jurídica.....	485
C. Consecuencias del <i>compliance</i> en la transferencia de responsabilidad ante supuestos de modificaciones societarias.....	494
IV. Incidencia del <i>compliance</i> en la responsabilidad penal de personas físicas .....	503
A. Introducción .....	503
B. Cuestiones generales.....	504

	Página
1. Reglas generales de imputación y <i>compliance</i> ...	504
2. Particularidades que aporta el <i>compliance</i> en la imputación penal a personas físicas.....	514
C. Análisis específico: socios, administradores, <i>compliance officer</i> y trabajadores .....	523
1. Introducción.....	523
2. Socios y accionistas .....	523
3. Directivos y administradores .....	525
4. Oficial de cumplimiento .....	528
a. El <i>compliance officer</i> como garante: la delegación de competencias y funciones desde la dirección.....	528
b. Cuestión previa: competencias generales del <i>compliance officer</i> .....	531
c. Responsabilidad penal del <i>compliance officer</i> por hechos de terceros.....	534
d. Responsabilidad penal del <i>compliance officer</i> por hechos propios.....	541
e. Breves reflexiones en torno a las transferencias de competencias en la relación entre el órgano de administración y el oficial de cumplimiento para la prevención del lavado de activos.....	543
5. Trabajadores .....	546
D. Delimitación del riesgo permitido mediante <i>compliance</i> en las investigaciones internas: el caso de la injerencia en la intimidad de los trabajadores ..	548
<b>Bibliografía</b> .....	565