Autorregulación y responsabilidad penal de las personas jurídicas
Autor: Carlos Gómez-Jara Díez
Ediciones Olejnik /2017
www.librotecnia.cl

Índice

Prefacio 13
Prólogo 17

Capítulo I
La incidencia de la autorregulación en el debate legislativo y doctrinal actual sobre la Responsabilidad Penal de las Personas Jurídicas

I. Introducción 23
II. Fundamentos de la autorregulación en el Derecho penal empresarial 25
II.1. Introducción: las relaciones entre sociedad, Estado, Derecho y organización empresarial en la sociedad moderna 25
II.2. La sociedad policéntrica 28
II.3. El Estado supervisor 30
II.4. El Derecho reflexivo 32
II.5. La organizaciones empresariales 33
III. Ámbitos de autorregulación en el Derecho penal empresarial 35
III.1. Autorregulación (I): cesión a la empresa de la soberanía del castigo a sus empleados 35
III.2. Autorregulación (II): cesión a una entidad privada de la soberanía del castigo a las empresas 38
III.3. Autorregulación (III): cesión a la empresa de un ámbito de autorregulación a cambio de responsabilidad por las consecuencias que de la misma se derivan 39

www.librotecnia.cl

IV. El modelo constructivista de autorresponsabilidad penal empresarial: un esbozo 41
IV.1 Introducción 41
IV.2. Una teoría del delito empresarial 42
IV.3. Una teoría de la pena empresarial 44
IV.4. El modelo constructivista a debate 49
IV.4.1. ¿Realismo de la persona física vs. ficción de la persona jurídica? A propósito de las críticas de Schünemann 49
IV.4.2. ¿Monismo de la teoría de sistemas vs. pluralismo de otras teorías? 51
IV.4.3. Responsabilidad empresarial vs. responsabilidad colectiva 53
IV.4.4. Culpabilidad empresarial «de verdad» vs. culpabilidad empresarial «a medias» 55
IV.4.5. Ciudadanía empresarial vs. ciudadanía individual 57
IV.4.6. Derecho penal empresarial de autor vs. Derecho penal empresarial del hecho 60
IV.4.7. Un Derecho penal empresarial de doble vía vs. un Derecho penal individual de tres vías 62
V. El debate legislativo sobre la responsabilidad penal empresarial: a la búsqueda de la eficacia y la justicia 63
V.1. Introducción 63
V.2. La necesidad de un modelo de autorresponsabilidad penal empresarial 64
V.3. La necesidad de establecer un doble fundamento de responsabilidad penal empresarial 66
V.4. La necesidad de distinguir entre autoría y participación empresarial 67
V.5. La necesidad de distinguir entre dolo e imprudencia empresarial 68
V.6. La necesidad de causas de exclusión de la culpabilidad empresarial 69
VI. El lado «oscuro» de la autorregulación: el deber de colaboración de la empresa y los derechos procesales fundamentales de las personas físicas 71

www.librotecnia.cl

VII. La consolidación de la autorregulación regulada en el ámbito internacional con impacto en la responsabilidad penal de las personas jurídicas 76
VII.1. Introducción 76
VII.2. La tendencia hacia la relevancia de la autorregulación: la relevancia de los Compliance Programs en los modelos más recientes de responsabilidad penal de las personas jurídicas 77
VII.3. La tendencia hacia la regulación de la autorregulación: la estandarización internacional de los Compliance Management Systems – ISO 19.600 e ISO 37.001 79
VII.4. Breves apuntes sobre la incidencia de la autorregulación regulada en el Código penal de 2015 81
Bibliografía 82

CAPÍTULO II
EL MODELO CONSTRUCTIVISTA DE AUTORRESPONSABILIDAD PENAL EMPRESARIAL

I. Introducción 99
II. Fundamentos teóricos del modelo constructivista de autorresponsabilidad penal empresarial 106
II.1. La epistemología operativo-constructivista: la teoría de los sistemas sociales autopoiéticos 106
II.2. La ciudadanía empresarial: el ciudadano corporativo fiel al Derecho 111
III. Elementos del modelo constructivista de autorresponsabilidad penal empresarial 118
III.1. Introducción 118
III.2. La competencia empresarial 119
III.3. La imputabilidad empresarial 124
III.4. La culpabilidad empresarial 128
III.5. La función de la pena empresarial 134
IV. Conveniencia científico-dogmática del modelo constructivista de autorresponsabilidad penal empresarial 139
IV.1. Introducción 139

www.librotecnia.cl

IV.2. Responsabilidad por el hecho empresarial 140
IV.3. Injusto empresarial y culpabilidad empresarial 142
IV.4. Dolo empresarial 144
IV.5. Autoría y participación empresarial 148
IV.6. Resumen 150
V. Conveniencia político-criminal del modelo constructivista de autorresponsabilidad penal empresarial 151
V.1. Introducción 151
V.2. Superación del problema de la irresponsabilidad organizada / estructural 152
V.3. Introducción de causas de exclusión de la culpabilidad empresarial 154
V.4. Tratamiento de las sociedades pantalla y del levantamiento del velo 157
V.5. Conformación de un catálogo amplio de sanciones 160
V.6. Resumen 163
VI. Conclusión 163

CAPÍTULO III

LAS PERSONAS JURÍDICAS COMO DESTINATARIOS DE LAS NORMAS PENALES: UN DIÁLOGO CON EL PROFESOR SCHÜNEMANN

I. Introducción 167
II. Líneas básicas de las críticas de Schünemann 169
III. Réplica a las críticas planteadas 171
IV. Reverberaciones de las críticas de Schünemann en la doctrina 176

CAPÍTULO IV

LA IMPUTABILIDAD ORGANIZATIVA EN LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS. LECCIONES DE LA PRAXIS JUDICIAL

Introducción 191
El supuesto de hecho 193
El punto de partida de la solución 194
Tres tipos de personas jurídicas: ciudadanos corporativos (imputable), empresas ilegales (imputable) y sociedades pantallas (inimputable) 196

www.librotecnia.cl

Las sociedades pantalla como personas jurídicas inimputables: inaplicación del estatus procesal de persona jurídica imputada 198
La necesidad de una cuidadosa distinción 202

CAPÍTULO V

RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS Y CONTRATACIÓN PÚBLICA

A PROPÓSITO DE LA NUEVA DIRECTIVA EUROPEA SOBRE CONTRATACIÓN PÚBLICA

I. Introducción 207
II. La Directiva europea de contratación pública (2014) y su relevancia para la adopción de Compliance Programs penales. Diferencia con la actual Ley española de contratos con el sector público (2011) 209
III. El siguiente paso: los Compliance Programs penales como requisito de contratación pública 216
Conclusión 220

www.librotecnia.cl