

# El delito de corrupción en el sector privado

Autor: Antoni Gili Pascual

Editorial Marcial Pons /2017

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE

	Pág.
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	15
<b>PRIMERA PARTE</b>	
<b>EL CONTENIDO DE INJUSTO EN EL DELITO DE CORRUPCIÓN EN EL SECTOR PRIVADO</b>	
<b>CAPÍTULO I. CINCO AÑOS DE EVOLUCIÓN LEGISLATIVA (2010-2015)</b> .....	29
1. LA REGULACIÓN DE PARTIDA .....	32
1.1. Elementos ajenos a un modelo estrictamente competencial del delito .....	34
1.1.1. Los criterios de menor gravedad de la conducta.....	34
1.1.2. No contemplación de la ventaja para tercero en la co- rrupción privada pasiva .....	35
1.1.3. La omisión del empresario como sujeto activo en la corrupción privada pasiva .....	36
1.1.4. La inclusión de un expreso «incumplimiento de obli- gaciones en la adquisición o venta de mercancías o en la contratación de servicios profesionales» como elemento típico.....	38
1.2. Consecuencias extraíbles.....	46
2. LA REGULACIÓN ACTUAL. DOS ALTERNATIVAS DE IN- TERPRETACIÓN .....	51
2.1. Elementos típicos modificados. En particular, supresión de la referencia al «incumplimiento de obligaciones». El actual componente de infracción de deber de la conducta .....	51
2.2. Las dos alternativas en la concepción del delito. Toma de postura .....	58

www.librotecnia.cl

<b>CAPÍTULO II. DESLEALTAD EXTERNA (HACIA OTROS COMPETIDORES Y EL MERCADO) E INTERNA (HACIA EL PROPIO PRINCIPAL)</b> .....	69
1. TUTELA DIRECTA DE LOS INTERESES DE LOS COMPETIDORES Y TUTELA MEDIATA DE LA COMPETENCIA .....	69
1.1. La competencia en el mercado como bien jurídico .....	69
1.2. El principio de eficiencia en el mercado como objeto de ataque.....	79
1.3. Tutela directa de los intereses de los competidores. Exigencia de aptitud lesiva sobre la <i>capacidad competitiva de empresas concretas o determinables</i> .....	81
1.4. Exclusión de los consumidores .....	87
2. VALORACIÓN DE ALGUNOS CONTRAPESOS UTILIZADOS PARA LA CONTENCIÓN DE UNA TIPICIDAD EXPANSIVA: ADECUACIÓN SOCIAL, RIESGO PERMITIDO, CLIMA DE CORRUPCIÓN PREEXISTENTE Y COMPLIANCE.....	91
3. LA CORRUPCIÓN COMO FORMA DE COMISIÓN.....	96
3.1. El componente de deslealtad interna en la conducta de corrupción pasiva y la desatención del interés de la empresa.....	96
3.2. Transacciones perjudiciales, beneficiosas y neutras para el principal.....	104
3.2.1. Transacciones beneficiosas .....	104
3.2.2. Transacciones neutras. Su frontera con las transacciones perjudiciales típicas .....	105
4. ACEPTACIÓN DE VENTAJAS POR PARTE DEL DIRECTIVO, ADMINISTRADOR, EMPLEADO O COLABORADOR CON EL CONOCIMIENTO/CONSENTIMIENTO DEL PRINCIPAL.	112
4.1. Planteamientos básicos y equívocos .....	113
4.2. Interpretación del consentimiento como expresión de la libertad de empresa .....	115
4.3. Alcance del consentimiento .....	118
4.4. Legitimación para consentir.....	119

## SEGUNDA PARTE

### MODALIDADES TÍPICAS

<b>PRELIMINAR</b> .....	125
<b>CAPÍTULO III. CORRUPCIÓN PRIVADA PASIVA. ELEMENTOS ESPECÍFICOS</b> .....	129
1. <b>SUJETO ACTIVO</b> .....	129
1.1. Directivo, administrador, empleado o colaborador de una empresa mercantil o de una sociedad .....	129
1.1.1. El dependiente .....	129
1.1.1.1. Empleados y directivos .....	131
1.1.1.2. Administradores .....	132
1.1.1.3. Colaboradores .....	143
1.2. El círculo de posibles <i>principales</i> . El <i>operador</i> de mercado como referente idóneo .....	152
1.2.1. «Empresa mercantil» .....	154
1.2.1.1. Inclusión del empresario individual como <i>principal</i> (no sujeto activo) .....	154
1.2.1.2. Asociaciones y organizaciones. Fundaciones .....	155
1.2.2. «Sociedad» .....	157
1.2.2.1. En general .....	157
1.2.2.2. Supuestos excluidos o dudosos: comunidades de bienes, uniones temporales de empresas, comunidades de propietarios, entidades sin ánimo de lucro o juntas de compensación urbanística .....	159
1.2.2.3. Inclusión de empresas o sociedades que prestan servicios públicos. Concurso con el cohecho .....	165
1.3. Falta de referencia al empresario como sujeto activo .....	171
1.3.1. Toma de postura: justificación de la ausencia del empresario. La satisfacción del interés objetivo de la empresa (o subjetivo del empresario individual) como parte de la libertad de mercado .....	174
1.3.2. Posturas favorables a la inclusión del empresario. Crítica .....	182
1.3.2.1. Planteamientos que asumen su ausencia <i>de lege lata</i> .....	183

	Pág.
1.3.2.2. Planteamientos que no asumen su ausencia de <i>lege lata</i> .....	187
2. LA ACCIÓN TÍPICA .....	194
2.1. «Solicitar» .....	195
2.2. «Aceptar y recibir» .....	202
2.3. Formas imperfectas de ejecución .....	204
3. ACTUACIÓN EN CALIDAD DE DEPENDIENTE .....	206
3.1. Tesis amplia: capacidad material para favorecer a otro.....	206
3.2. Propuesta de interpretación restrictiva. Favorecimiento di- recto. Ejercicio de funciones específicas relativas a la contra- tación de bienes y servicios o a la realización de otras transac- ciones por cuenta del principal con capacidad para vincular al principal en sus relaciones comerciales <i>ad extra</i> .....	207
<b>CAPÍTULO IV. CORRUPCIÓN PRIVADA ACTIVA. ELEMENTOS ESPECÍFICOS</b> .....	211
1. GENERALIDADES. AUSENCIA DE INFRACCIÓN DE DEBE- RES <i>AD INTRA</i> .....	211
2. SUJETO ACTIVO .....	213
2.1. ¿Delito común o especial? .....	213
2.2. Supuestos específicos: corrupción activa y actividad notarial... 2.3. Responsabilidad penal de la empresa. Sentido del favoreci- miento «a él o a un tercero frente a otros» .....	216
3. LA ACCIÓN TÍPICA: «PROMETER, OFRECER, CONCEDER».	224
<b>CAPÍTULO V. CORRUPCIÓN PRIVADA PASIVA Y ACTIVA. ELE- MENTOS COMUNES</b> .....	227
1. ACTUACIÓN PARA FAVORECER O SER FAVORECIDO IN- DEBIDAMENTE .....	228
1.1. Naturaleza: ¿Elemento subjetivo del injusto o mera exigencia de idoneidad de la conducta? Tipo subjetivo.....	228
1.2. Favorecimiento. Carácter « <i>indebido</i> » .....	232
1.3. Contextualización de la actuación en el ámbito de la adquisi- ción o venta de mercancías, contratación de servicios o en las relaciones comerciales .....	234
2. EL OBJETO DE LA CORRUPCIÓN: EL « <i>BENEFICIO O VEN- TAJA NO JUSTIFICADOS</i> » .....	237
2.1. Naturaleza y contenido .....	237
2.2. Destinatario: el corrupto pasivo o un tercero.....	243

	Pág.
2.2.1. Concepto de tercero .....	246
2.2.2. Calificación del tercero perceptor. Receptación y participación a título lucrativo.....	247
2.3. Carácter «no justificado» .....	249
2.3.1. Posición mayoritaria. La adecuación social de la conducta.....	249
2.3.2. Posición personal. El carácter <i>no justificado</i> como expresión de la deslealtad interna del comportamiento...	251
2.4. Carácter causal: idoneidad de la ventaja.....	255
3. ACTUACIÓN «POR SÍ O POR PERSONA INTERPUESTA» .....	260
<b>CAPÍTULO VI. TIPOS DERIVADOS</b> .....	<b>265</b>
1. TIPO PRIVILEGIADO .....	265
2. TIPO AGRAVADO .....	271
<b>TERCERA PARTE</b>	
<b>RELACIONES CONCURSALES, CONSECUENCIAS JURÍDICAS Y ASPECTOS PROCESALES</b>	
<b>CAPÍTULO VII. RELACIONES CONCURSALES</b> .....	<b>277</b>
1. CORRUPCIÓN PRIVADA Y ADMINISTRACIÓN DESLEAL ...	277
1.1. Corrupción pasiva .....	277
1.2. Corrupción activa .....	291
2. CORRUPCIÓN PRIVADA Y ESTAFA .....	297
3. CORRUPCIÓN PRIVADA Y CORRUPCIÓN PÚBLICA: RELACIÓN CON LOS DELITOS DE COHECHO Y FRAUDE .....	304
4. CORRUPCIÓN PRIVADA, ORGANIZACIONES Y GRUPOS CRIMINALES.....	308
5. CORRUPCIÓN PRIVADA EN CONTEXTOS DE INTIMIDACIÓN.....	310
6. CORRUPCIÓN PRIVADA Y AUTOBLANQUEO DE CAPITALS .....	312

	Pág.
<b>CAPÍTULO VIII. CONSECUENCIAS JURÍDICAS</b> .....	315
1. PENAS IMPONIBLES A LA PERSONA FÍSICA .....	315
2. PENAS IMPONIBLES A LA PERSONA JURÍDICA (SÓLO CORRUPCIÓN ACTIVA) .....	320
3. CONSECUENCIAS ACCESORIAS.....	323
3.1. Consecuencias del art. 129 CP.....	323
3.2. Comiso de las ganancias y comiso ampliado .....	325
<b>CAPÍTULO IX. ASPECTOS PROCESALES</b> .....	329
1. PERSEGUIBILIDAD DE OFICIO .....	329
2. EXTRATERRITORIALIDAD DE LA JURISDICCIÓN PENAL [ART. 23.4.n) LOPI] .....	331
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	335

[www.librotecnia.cl](http://www.librotecnia.cl)