

# Mentir, hacer trampas y apropiarse de lo ajeno

Autor: Stuart P. Green

Editorial Marcial Pons /2013

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE

	Pág.
<b>PREFACIO A LA EDICIÓN EN CASTELLANO</b> .....	19
<b>PRÓLOGO DEL AUTOR</b> .....	23

### INTRODUCCIÓN

1. DOS EJEMPLOS DE COMPLEJIDAD MORAL EN EL DERECHO PENAL DE CUELLO BLANCO .....	28
1.1. El caso de Tom DeLay .....	28
1.2. El caso de Bill Clinton .....	29
2. UNA HOJA DE RUTA .....	30
3. LO QUE NO ES ESTE LIBRO .....	33

### PRIMERA PARTE ECHANDO A ANDAR

#### CAPÍTULO I EL SIGNIFICADO DEL DELITO DE CUELLO BLANCO

1. TRES CUESTIONES FUNDAMENTALES A LA HORA DE DEFINIR EL «DELITO DE CUELLO BLANCO» .....	38
1.1. Delito frente a desviación .....	39
1.2. Sujetos frente a conductas .....	41
2. ¿QUÉ DELITOS DEBEN CONSIDERARSE DELITOS DE CUELLO BLANCO? .....	43
2.1. Los estudios de Derecho y la doctrina .....	45
3. EL RESCATE DEL DELITO DE CUELLO BLANCO COMO UN CONCEPTO DEL DERECHO Y LA TEORÍA JURÍDICA.....	47

www.librotecnia.cl

	Pág.
3.1. El delito de cuello blanco como una categoría de «parecidos de familia» .....	48
3.2. Cómo se utilizará en este libro la expresión «delito de cuello blanco» .....	49

**CAPÍTULO II  
ALGUNAS GENERALIZACIONES SOBRE EL CONTENIDO  
MORAL DEL DELITO DE CUELLO BLANCO**

1. EL LUGAR DE LA RETRIBUCIÓN EN LA TEORÍA DEL DERECHO PENAL.....	51
1.1. Personalidad y elección, tipos y elementos individuales .....	52
2. LA AMBIGÜEDAD MORAL EN EL DERECHO PENAL DE CUELLO BLANCO .....	54
2.1. Tres clases de ambigüedad moral .....	54
2.2. Dispersión de la responsabilidad.....	57
2.3. Actitudes legislativas, judiciales y fiscales .....	58
2.4. Abogados defensores, publicistas, medios de comunicación y académicos.....	60

**CAPÍTULO III  
UN MARCO TRIPARTITO DE ANÁLISIS**

1. <i>MENS REA</i> .....	63
1.1. La reducción de la <i>mens rea</i> y la responsabilidad objetiva .....	65
1.2. La <i>mens rea</i> como factor que distingue la conducta penal de la no penal .....	66
1.3. <i>Mens rea</i> empresarial .....	67
2. DAÑO .....	68
2.1. Clases y cualidad del daño .....	69
2.2. Características de la victimización.....	70
2.3. Responsabilidad sin consumación.....	71
2.4. El valor compensatorio de la conducta legítima adyacente.....	72
3. ILICITUD MORAL .....	74
3.1. La distinción del concepto de ilicitud de los conceptos de <i>mens rea</i> y de daño .....	75
3.2. ¿Qué hace que una conducta sea ilícita? .....	76
3.3. La ilicitud, el moralismo jurídico y el principio del daño.....	78
3.4. La ilicitud como infracción de normas cotidianas.....	81
3.5. El consenso social y la función educativa del Derecho .....	82

## SEGUNDA PARTE

### LA DEFINICIÓN DE LA ILICITUD MORAL

#### CAPÍTULO IV HACER TRAMPAS

1.	EL CONCEPTO DE HACER TRAMPA EN LA LITERATURA ACADÉMICA .....	90
1.1.	El comportamiento tramposo como no-cooperación .....	91
1.2.	El comportamiento tramposo en la teoría de la pena y en la psicología del desarrollo .....	92
2.	UNA EXPLICACIÓN PARADIGMÁTICA DEL COMPORTAMIENTO TRAMPOSO .....	93
2.1.	Elementos formales de la conducta tramposa .....	93
2.2.	El incumplimiento de reglas .....	95
2.3.	Reglas descriptivas y prescriptivas .....	95
2.4.	Reglas opcionales frente a reglas obligatorias .....	96
2.5.	Reglas que definen una práctica frente a reglas reguladoras .....	98
2.6.	Reglas de conducta frente a reglas de decisión .....	99
2.7.	Reglas frente a principios, políticas ( <i>políticas</i> ) y otros estándares generalizados .....	100
2.8.	La búsqueda de ventajas indebidas .....	101
2.9.	Reglas justas .....	101
2.10.	El incumplimiento de reglas es intencional .....	102
2.11.	Quien incumple la regla debe participar en una actividad cooperativa sometida a reglas .....	103
2.12.	Relación entre al menos dos partes .....	103
2.13.	Relación cooperativa regida por reglas .....	104
2.14.	El incumplimiento de reglas con el propósito de obtener ventajas .....	105
3.	ALGUNOS CASOS PROBLEMÁTICOS DE CONDUCTA TRAMPOSA .....	105
3.1.	Incumplimiento de reglas por parte de jueces .....	106
3.2.	Incumplimiento de reglas para beneficiar a otros .....	108
3.3.	Incumplimiento de reglas para evitar una ventaja indebida .....	109
3.4.	El cambio de reglas durante el transcurso del juego .....	109
4.	LA RELACIÓN ENTRE LA CONDUCTA TRAMPOSA Y OTRAS FORMAS DE ILICITUD MORAL .....	110
5.	FORMAS NO PUNIBLES DE CONDUCTA TRAMPOSA .....	112
5.1.	Deportes y juegos .....	112
5.2.	Las escuelas y la academia .....	113

	Pág.
5.3. El amor y el matrimonio .....	114
6. LA CONDUCTA TRAMPOSA Y EL DELITO .....	115

**CAPÍTULO V  
EL ENGAÑO**

1. EL CONCEPTO GENERAL DE ENGAÑO.....	117
2. MENTIRA FRENTE A SIMPLE CONFUSIÓN.....	118
2.1. Distinciones formales.....	118
2.2. <i>Caveat auditor</i> : la distinción moral entre mentira y simple confusión .....	119
3. FALSA EXCULPACIÓN Y FALSA INCULPACIÓN.....	123
3.1. La falsa exculpación.....	123
3.2. La falsa exculpación de otros.....	128
3.3. La falsa inculpación .....	129
4. EL ENGAÑO Y EL DELITO DE CUELLO BLANCO .....	130

**CAPÍTULO VI  
EL ROBO**

1. EL SIGNIFICADO MORAL INDEPENDIENTE DEL ROBO .....	131
2. EL ROBO Y EL DERECHO PENAL .....	136

**CAPÍTULO VII  
COACCIÓN Y EXPLOTACIÓN**

1. LA COACCIÓN COMO AMENAZA.....	137
2. LA EXPLOTACIÓN.....	139
3. LA DISTINCIÓN ENTRE COACCIÓN Y EXPLOTACIÓN .....	140
4. LA TIPIFICACIÓN PENAL DE LA COACCIÓN Y LA EXPLOTACIÓN.....	141

**CAPÍTULO VIII  
DESLEALTAD**

1. EL DEBER DE LEALTAD .....	144
1.1. Lealtad y conflicto moral .....	145

	Pág.
2. LA DESLEALTAD.....	147
3. LA DISTINCIÓN ENTRE LA DESLEALTAD Y OTRAS FORMAS DE ILICITUD MORAL.....	148
4. LA DESLEALTAD Y EL DERECHO PENAL.....	150

## CAPÍTULO IX EL INCUMPLIMIENTO DE PROMESAS

1. LA NATURALEZA DE LA PROMESA.....	153
1.1. Elementos formales.....	153
1.2. La fuerza moral de las promesas.....	155
2. EL INCUMPLIMIENTO DE PROMESAS.....	156
3. LA DISTINCIÓN ENTRE EL INCUMPLIMIENTO DE PROMESAS Y OTRAS FORMAS DE ILICITUD MORAL.....	157
4. EL INCUMPLIMIENTO DE PROMESAS Y EL DERECHO PENAL.....	158

## CAPÍTULO X DESOBEDIENCIA

1. LA OBLIGACIÓN MORAL <i>PRIMA FACIE</i> DE OBEDECER LA LEY.....	161
1.1. La teoría del contrato social.....	163
1.2. El deber de <i>jugar limpio</i> .....	164
2. UN ENFOQUE INDUCTIVO PARA DETERMINAR LA ILICITUD MORAL DE LA DESOBEDIENCIA.....	165
2.1. <i>Malum in se</i> y <i>malum prohibitum</i> .....	166
2.2. Estudios empíricos sobre por qué la gente obedece la ley.....	169
2.3. Desobediencia y emociones reactivas.....	171
2.4. El tratamiento de la reincidencia.....	174
3. LA DESOBEDIENCIA Y EL DERECHO PENAL.....	175

## CAPÍTULO XI UNA REFLEXIÓN FINAL SOBRE EL CONCEPTO DE ILICITUD MORAL

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

TERCERA PARTE  
**LA BÚSQUEDA DEL CONTENIDO MORAL  
 DE LOS DELITOS DE CUELLO BLANCO**

CAPÍTULO XII  
**PERJURIO**

1.	EL CONTENIDO MORAL DEL PERJURIO.....	184
1.1.	Perjurio y mentiras.....	185
1.2.	Respuestas a preguntas ambiguas.....	190
2.	EL CASO DE BILL CLINTON.....	192
2.1.	El testimonio no pertinente, el evasivo y el literalmente verdadero .....	193
2.2.	El testimonio pertinente, distorsionador y (podría argüirse) literalmente verdadero .....	194
2.3.	El testimonio dado como respuesta a interrogatorios ambiguos o imprecisos.....	197
2.4.	El falso testimonio dado como respuesta a interrogatorios sobre cantidades precisas.....	198
2.5.	El testimonio literalmente falso y distorsionador .....	199
2.6.	Conclusión.....	199

CAPÍTULO XIII  
**FRAUDE**

1.	EL CONCEPTO DE FRAUDE.....	201
1.1.	Medios para cometer fraude.....	201
1.2.	El objeto del fraude .....	203
1.3.	El contenido moral del fraude.....	204
1.4.	El fraude como delito de cuello blanco .....	205
2.	EL ELEMENTO DEL ENGAÑO EN EL FRAUDE.....	207
2.1.	Perspectiva histórica de los delitos de engaño que no implican una mentira.....	209
2.2.	Delitos modernos que requieren una conducta engañosa: fraude postal, fraude de valores y hurto mediando engaño.....	213

CAPÍTULO XIV  
**LA DECLARACIÓN FALSA**

1.	LA NATURALEZA HÍBRIDA DEL DELITO DE DECLARACIÓN FALSA .....	218
----	---	-----

	Pág.
1.1. Perspectiva histórica del delito de declaración falsa.....	218
1.2. La declaración falsa y el requisito de efectuar una afirmación.....	219
1.3. La declaración falsa y el requisito de la falsedad literal.....	222
2. NEGACIONES EXCULPATORIAS.....	224

## CAPÍTULO XV OBSTRUCCIÓN A LA JUSTICIA

1. LA REGULACIÓN DEL DELITO DE OBSTRUCCIÓN A LA JUSTICIA EN ESTADOS UNIDOS.....	230
1.1. Cuatro distinciones formales.....	230
1.2. Tipos penales de referencia.....	233
1.3. Respuestas no penales a la conducta obstruccionista.....	236
2. EL CONTENIDO MORAL DE LA OBSTRUCCIÓN A LA JUSTICIA: TRASFONDO NORMATIVO.....	238
2.1. Daños causados y víctimas afectadas.....	238
2.2. Ilícitos derivados.....	239
2.3. Dos normas de contrapeso: instinto de conservación y abuso de confianza.....	242
3. ANÁLISIS DEL CONTENIDO MORAL DE ACTOS ESPECÍFICOS DE OBSTRUCCIÓN.....	243
3.1. En relación con la conducta antijurídica subyacente.....	244
3.2. Naturaleza de la investigación de la conducta subyacente.....	248
3.3. La naturaleza de la ocultación.....	252
4. <i>POST-SCRIPTUM</i> : EL CASO «SCOOTER» LIBBY.....	255

## CAPÍTULO XVI COHECHO

1. LA DEFINICIÓN DE COHECHO.....	257
1.1. ¿A quién se puede sobornar?.....	259
1.2. ¿Quiénes pueden sobornar?.....	261
1.3. El soborno visto como un acuerdo.....	262
1.4. Lo que ofrece el sobornador: «Algo de valor».....	263
1.5. Lo que el sobornado da a cambio: influencia.....	265
2. EL CONTENIDO MORAL DEL COHECHO.....	266
2.1. La <i>mens rea</i> .....	266
2.2. El daño causado.....	267
2.3. Ilícitud moral.....	268
2.4. La recepción de un soborno como una forma de deslealtad.....	268

	Pág.
2.5. La distinción entre el incumplimiento del deber de lealtad y otros tipos de incumplimiento .....	269
2.6. La deslealtad definida en relación con los deberes derivados de un cargo o posición .....	270
2.7. Aceptar un soborno a cambio de hacer «lo correcto».....	271
2.8. La aceptación forzosa y coactiva de sobornos .....	274
3. LA ILICITUD MORAL DE DAR U OFRECER UN SOBORNO .....	275
3.1. Inducir a otro a ser desleal.....	275
3.2. La entrega forzosa y coactiva de sobornos.....	277
3.3. Conclusión.....	277

## CAPÍTULO XVII EXTORSIÓN Y CHANTAJE

1. DELITOS DE COERCIÓN .....	279
1.1. La extorsión .....	280
1.2. El chantaje.....	281
1.3. El delito de coacciones.....	283
2. LA PARADOJA DEL CHANTAJE Y LA MERA «NEGOCIACIÓN DURA» .....	283
2.1. Teorías infrainclusivas.....	284
2.2. Teorías sobreinclusivas.....	286
3. EL AISLAMIENTO CONCEPTUAL DEL CONCEPTO DE EXTORSIÓN.....	289
3.1. La obtención de bienes: la extorsión como una forma de hurto....	289
3.2. Coerción y consentimiento .....	291
3.3. ¿Cuándo son «ilícitas» las amenazas a efectos de la regulación jurídica de la extorsión?.....	293
4. CUÁNDO CONCURRE EL DELITO DE EXTORSIÓN.....	294
4.1. Ocho tipos de amenazas de hacer algo supuestamente legal .....	294
4.1.1. Amenazas de iniciar una acción judicial o no llegar a un acuerdo .....	294
4.1.2. Amenazas de causar un daño político o retirar el apoyo político.....	294
4.1.3. Amenazas de no devolver bienes encontrados a sus legítimos propietarios.....	295
4.1.4. Amenaza con participación en una huelga sindical.....	295
4.1.5. Amenazas de asumir el control de una compañía a menos que sus acciones sean vendidas a un precio especial («greenmail») .....	295
4.1.6. Amenazas de despedir o no contratar a un empleado .....	295



	Pág.
4.1.7. Amenazas de divulgar información privada y embarazosa.	295
4.1.8. Los casos de laboratorio de Leo Katz .....	296
4.2. La ilicitud entendida como ilegalidad: un criterio para distinguir la extorsión del chantaje .....	296
4.3. Aplicando el criterio de «ilegalidad» .....	297
4.3.1. Amenazas de iniciar una acción judicial o de no llegar a un acuerdo .....	297
4.3.2. Amenazas de causar un daño político o negar apoyo político .....	299
4.3.3. Amenazas de quedarse bienes hallados .....	300
4.3.4. Amenazas de ir a la huelga .....	301
4.3.5. «Greenmail» .....	302
4.3.6. Amenazas de despedir o no contratar a un empleado .....	303
4.3.7. Amenazas de divulgar información privada y embarazosa.	303
4.3.8. Las amenazas de Leo Katz .....	304
4.3.9. Amenazas de no hacer negocios .....	304
4.4. Conclusión .....	305

## CAPÍTULO XVIII

**ABUSO DE INFORMACIÓN PRIVILEGIADA**

1. LA DETERMINACIÓN DEL CONTENIDO MORAL DEL ABUSO DE INFORMACIÓN PRIVILEGIADA .....	307
1.1. Lesividad ( <i>Harmfulness</i> ) .....	308
1.2. La ilicitud moral .....	309
2. EL ABUSO DE INFORMACIÓN PRIVILEGIADA COMO HACER TRAMPAS .....	313

## CAPÍTULO XIX

**LA EVASIÓN DE IMPUESTOS**

1. ELUSIÓN, IMPAGO Y EVASIÓN .....	318
2. <i>MENS REA</i> Y LESIVIDAD DEL DELITO FISCAL .....	319
3. LA ILICITUD MORAL DE LA EVASIÓN IMPOSITIVA .....	320

## CAPÍTULO XX

**DELITOS BASADOS EN EL INCUMPLIMIENTO DEL DERECHO REGULATORIO**

1. TRAMPAS .....	326
------------------	-----

	Pág.
2. INCUMPLIMIENTO DE PROMESAS .....	328
3. DESOBEDIENCIA .....	331

**CAPÍTULO XXI  
CONCLUSIÓN**

ANEXO

**LA PERCEPCIÓN PÚBLICA DE LA CULPABILIDAD  
EN LOS DELITOS DE CUELLO BLANCO: COHECHO,  
FALSO TESTIMONIO Y ESTAFA**

1. ESTUDIOS ANTERIORES SOBRE LAS PERCEPCIONES DE LA COMUNIDAD CON RESPECTO AL DELITO DE CUELLO BLANCO .....	337
2. ESTUDIOS EMPÍRICOS SOBRE CUESTIONES RELATIVAS A LA DELINCUENCIA DE CUELLO BLANCO .....	340
2.1. Estudios sobre el cohecho y las gratificaciones .....	342
2.1.1. Estudio núm. 1 sobre el cohecho y las gratificaciones: métodos .....	345
2.1.2. Estudio núm. 1 sobre el cohecho y las gratificaciones: resultados .....	347
2.1.3. Estudio núm. 2 sobre el cohecho y las gratificaciones: métodos .....	349
2.1.4. Estudio núm. 2 sobre el cohecho y las gratificaciones: resultados .....	351
2.2. Estudio sobre el falso testimonio y la declaración falsa .....	353
2.2.1. Estudio sobre el falso testimonio y las declaraciones falsas: métodos .....	356
2.2.2. Estudio sobre el falso testimonio y las declaraciones falsas: resultados .....	357
2.3. Estudio sobre la estafa .....	358
2.3.1. Estudio sobre la estafa: métodos .....	361
2.3.2. Estudio sobre la estafa: resultados .....	361
3. CONCLUSIÓN .....	365
<b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>	<b>367</b>
<b>RECONOCIMIENTOS .....</b>	<b>391</b>
<b>ÍNDICE ANALÍTICO .....</b>	<b>393</b>