Índice

Compliance. Visión general desde una perspectiva penal y comercial
Autores: Gustavo Balmaceda, Rodrigo Guerra y María Fernanda Juppet
Editorial Thomson Reuters /2019
www.librotecnia.cl

www.librotecnia.cl

Página

Introducción 1

Capítulo I
Compliance en la empresa moderna

1. Antecedentes generales 7
2. Hacia una aproximación de empresa moderna 10
   2.1. Conceptos preliminares 10
   2.2. Introducción: La empresa extendida 13
   2.3. Gobiernos corporativos 19
   2.4. El problema de las externalidades 20
   2.5. Requerimiento de nuevas propuestas 22
3. Antecedentes generales del *compliance* 23
   3.1. La GRC 23
   3.2. Ética empresarial 24
      3.2.1. Estándares mínimos de conducta exigibles a la empresa 27
      3.2.2. La ética y el *compliance* 28
      3.2.3. Conflictos a los que se ve expuesta la empresa 29
         3.2.3.a) Conflicto entre la empresa y su entorno 31
         3.2.3.b) Conflicto entre la empresa y el Estado 34

www.librotecnia.cl

Página

3.2.3.c) Conflicto entre la propiedad y la administración de una compañía 35
3.3. Principios de la ética empresarial 38
3.3.1. La conducta que debe observar una empresa 38
3.3.1.a) La obtención de utilidades financieras para la organización y ganancias para los accionistas 39
3.3.1.b) Actuar dentro de los límites legales 40
3.3.1.c) Tomar en consideración aspectos éticos razonables en el desarrollo de sus negocios 40
3.3.1.d) Destinar recursos corporativos al desarrollo del bien común, causas humanitarias, educacionales y filantrópicas 41
3.3.2. Deber de cuidado 42
3.3.2.a) Antecedentes generales 42
3.3.2.b) *Business judgement rule* 43
3.3.2.c) La revisión judicial de decisiones operacionales 45
3.3.3. Principio de lealtad integral 45
3.3.4. Principio de negociación de buena fe (*Fair Dealing*) 46
3.3.5. Principio del *comply* o explica 49
3.4. Medición y generación de criterios éticos en los colaboradores de la empresa 51
3.5. Responsabilidad social corporativa en la empresa 52
3.5.1. Introducción a la Responsabilidad Social Corporativa (RSC) 52
3.5.2. Dimensiones a las que resulta aplicable la RSC 54
3.5.3. La responsabilidad de los directores 56
3.6. *Compliance* 57

CAPÍTULO II
SISTEMA DE *COMPLIANCE*

1. ANTECEDENTES GENERALES 61
2. IMPLEMENTACIÓN DEL *COMPLIANCE* 64

www.librotecnia.cl

www.librotecnia.cl

Página

3. COSTOS DE LA INCORPORACIÓN DE UN PROGRAMA DE *COMPLIANCE* 69
4. MAPA DE RIESGOS 71
4.1. Historia y práctica de la organización 76
4.2. Cultura y ética 76
4.3. Industria y comparación de pares 77
4.4. Esquema de riesgo 77
4.5. Control 77
4.6. Plan de acción 78
5. HERRAMIENTAS PARA LA GENERACIÓN DE LOS MAPAS DE RIESGOS 78
6. PROCESO DE ANÁLISIS DE RIESGOS 79
7. DIRECTORIO Y MANEJO DE RIESGOS 82
8. OFICIAL DE CUMPLIMIENTO 84
9. SOBRE LA INDEPENDENCIA DEL SISTEMA DE *COMPLIANCE* 85
10. REGLAMENTO DE *COMPLIANCE* 85
11. CANAL DE DENUNCIAS 87
12. PUBLICIDAD DE LOS PROCEDIMIENTOS DE *COMPLIANCE* 93

www.librotecnia.cl

CAPÍTULO III
ALGUNAS CONSIDERACIONES ACERCA DE LA RESPONSABILIDAD DE LAS PERSONAS JURÍDICAS Y DE LOS AGENTES QUE LAS DIRIGEN

1. ANTECEDENTES GENERALES 95
2. RESPONSABILIDAD CIVIL A TRAVÉS DE LA DOCTRINA DEL "*PIERCING THE CORPORATIVE VEIL*" 100
3. ALGUNAS IDEAS SOBRE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS DESDE UNA PERSPECTIVA COMERCIAL 103
3.1. Dueños 106
3.2. Controladores 107
3.3. Responsables 108
3.4. Ejecutivos principales 109
3.5. Representantes 113

www.librotecnia.cl

Página

3.6. Quienes realicen actividades de administración y supervisión 113
3.7. Dependientes 113
4. CONCLUSIONES 115

CAPÍTULO IV
UNA PERSPECTIVA MERCANTIL EN LA INTERPRETACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

1. INTRODUCCIÓN 117
2. EL PROBLEMA DE LA ADJUDICACIÓN DE RESPONSABILIDAD EN ILÍCITOS GENERADOS AL INTERIOR DE UNA EMPRESA 120
3. EL PROBLEMA DE LA GENERACIÓN DE RESPONSABILIDAD COLECTIVA EN LAS EMPRESAS 121
4. EL DILEMA DE LA GENERACIÓN DE DECISIONES AL INTERIOR DE UNA PERSONA JURÍDICA 121
5. LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS AGENTES DE LA EMPRESA 123
6. CUESTIONAMIENTOS A LA PROPUESTA DE MODIFICACIÓN NORMATIVA ANTES PLANTEADA 124
7. POR QUÉ RESULTA NECESARIO ABORDAR LA APLICACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CRIMINAL DE CORPORACIONES EMPRESARIALES 128
7.1. La corporación como instrumento para el crimen 130
7.2. La corporación como proceso defectuoso que genera una mala conducta corporativa 131
8. CONCLUSIONES 132

CAPÍTULO V
TERMINOLOGÍA: "POLÍTICA" DE PREVENCIÓN, NO "MODELO" DE PREVENCIÓN

1. GENERALIDADES 135
2. FUNDAMENTOS DE LAS P.D.P. DE DELITOS EN LA EMPRESA 137
2.1. Cumplimiento efectivo de la legalidad vigente 137

Página

2.2. Promoción de una cultura empresarial de compromiso 139
2.3. Investigación interna de la infracción de la legalidad 142
2.4. Impedir la comisión de delitos en la empresa 144
2.5. Detección, prevención y disuasión de delitos cometidos en la empresa: un tratamiento de los riesgos asociados al comportamiento delictual 145
3. ANTECEDENTES DE RIESGO PARA LOS NEGOCIOS EN CHILE 148
4. PRINCIPIOS DE UNA P.D.P. 149
5. POLÍTICA GENERAL DE PREVENCIÓN DE DELITOS 150
6. ESTÁNDARES MÍNIMOS DE UNA P.D.P. 154
7. CONCLUSIÓN 160

CAPÍTULO VI
PROCEDIMIENTOS DE UNA P.D.P.

1. GENERALIDADES 161
2. ACTIVIDADES DE PREVENCIÓN 162
2.1. Difusión y entrenamiento 162
2.2. Identificación y análisis de los riesgos 163
2.2.a) Identificación de riesgos 164
2.2.b) Identificación de los controles 164
2.2.c) Evaluación de riesgos 165
2.2.c.1) Escala de evaluación del impacto 166
2.2.c.2) Escala de evaluación de probabilidad 166
2.2.d) Evaluación de controles 167
2.3. Implementación de controles de prevención de delitos 168
2.3.a) Actividades de detección 168
2.3.a.1) Auditorías de cumplimiento de los controles del modelo 168
2.3.a.2) Revisión de litigios 170
2.3.a.3) Revisión de denuncias y coordinación de investigaciones 170
2.3.a.4) Actividades de respuesta 172

www.librotecnia.cl

Página

2.3.b) Actividades de supervisión y monitoreo 175
2.3.b.1) Actualización del programa 175
2.3.b.2) Supervisión del programa 175
2.3.b.3) Seguimiento a la gestión del encargado de prevención 176
2.3.b.4) Certificación del M.d.P. 176
2.3.b.5) Áreas de apoyo al M.d.P. de delitos 177
3. APLICACIÓN DE UNA P.D.P. 180
3.1. Generalidades 180
3.2. Aplicabilidad y alcance 181
3.3. Enunciado de la política 181
3.4. Sin represalias (a) 182
3.5. Confidencialidad 182
3.6. Requisitos claves 183
3.7. Cómo informar 183
3.8. Anonimato 184
3.9. Sin represalias (b) 184
3.10. Informes 185
3.10.a) Infraestructura local de los informes 185
3.10.b) Casos informados a nivel de grupo 185
3.10.c) Responsabilidades 186
3.10.c.1) Grupo supervisor de seguridad y prevención (departamento de prevención) 186
3.10.c.2) Los encargados de prevención de las secciones de la empresa 186
3.10.c.3) Los encargados de prevención locales de las distintas sucursales o filiales de la empresa 187
3.10.c.4) Cumplimiento del grupo de seguridad y prevención 188
3.10.c.5) Directores y empleados 188
4. SISTEMA DE ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD 190
4.1. Modelo de responsabilidad heterónomo 192
4.2. Modelo de responsabilidad autónomo 195

www.librotecnia.cl

www.librotecnia.cl

Página

4.3. Perspectiva lógica-sistémica 197
4.4. Perspectiva legislativa-comparada 200
4.5. Perspectiva histórico-dogmática 203
5. SANCIONES 213
5.1. Disolución o cancelación de la personalidad jurídica 214
5.2. Prohibición temporal o perpetua de celebrar actos y contratos con el Estado 216
5.3. Pérdida parcial o total de beneficios fiscales o prohibición absoluta de recepción de los mismos por un período determinado 217
5.4. Multa a beneficio fiscal 219
5.5. Penas accesorias 220
5.5.a) Publicación de extracto de sentencia 220
5.5.b) Comiso 221
5.5.c) Entero en arcas fiscales de cantidad equivalente a inversión de recursos superiores a los ingresos que la persona jurídica genera 222
6. BENEFICIOS DE IMPLEMENTAR UNA P.D.P. 223
7. CONCLUSIÓN 226

www.librotecnia.cl

CAPÍTULO VII
CASOS PRÁCTICOS

1. INDUSTRIAS CERESITA S.A. 229
2. EMPRESA SALMONES COLBÚN LIMITADA Y SOCIEDAD AGRÍCOLA MECANIZADA LIMITADA 233
3. CASO CNA: UNIVERSIDADES SEK INTERNACIONAL, PEDRO DE VALDIVIA Y DEL MAR 235
4. CHILE, UNA SOCIEDAD DEL RIESGO 237
5. CASO ÁRIDOS MAGGI 243
6. CASO CORRUPCIÓN MUNICIPALIDAD DE ARICA 244
7. CASO GRUPO PENTA Y SOQUIMICH 246
8. CASO BASURA. EMPRESA KDM 248
9. CASO CONSTRUCTORA PEHUENCHE 250

Página

10. CASO ISOLUX CORSÁN 251

CONCLUSIÓN FINAL 253

BIBLIOGRAFÍA 257

CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW 269

www.librotecnia.cl