

**Cumplimiento normativo y gestión
de riesgos legales en la empresa**

Coords.: Ángela Toso Milos, Laura
Mayer Lux y Eduardo Cordero Q.
Editorial Tirant lo Blanch /2020

www.librotecnia.cl

Índice

Prólogo	17
---------------	----

ÁNGELA TOSO MILOS
LAURA MAYER LUX
EDUARDO CORDERO

MODELOS DE CUMPLIMIENTO NORMATIVO: ANÁLISIS DE ALGUNOS ELEMENTOS CLAVE PARA SU IMPLEMENTACIÓN POR PARTE DE LAS EMPRESAS EN CHILE

ÁNGELA TOSO MILOS

Introducción.....	21
1. La noción de cumplimiento normativo y los modelos de <i>compliance</i> ..	25
2. Distinción entre la función de cumplimiento normativo y otras que se desarrollan en el marco de la organización empresarial	29
3. Factores y etapas a considerar en la elaboración de un programa de <i>compliance</i>	32
4. Breve referencia a los elementos de los modelos de cumplimiento normativo y algunos parámetros para evaluar su efectividad	36
Conclusiones.....	41

DESAFÍO PARA EL COMPLIANCE. GLOBALIZACIÓN DE LA CORRUPCIÓN Y PROTECCIONISMO DEL COMERCIO

ORLANDO DE LA VEGA LUNA

Introducción.....	50
1. La Corrupción.....	56
1.1. Efectos financieros de la corrupción.....	58
1.2. Cumplimiento Normativo —Compliance—: esfuerzos para mitigar los riesgos.....	60
1.3. Efectos sociales y políticos de la corrupción.....	63
2. Proteccionismo.....	64
2.1. Perjuicios del Proteccionismo.....	67
Conclusiones.....	68

www.librotecnia.cl

COMPLIANCE Y TEORÍA DEL DELITO: LA INCIDENCIA DE LOS SISTEMAS DE CUMPLIMIENTO NORMATIVO EN LA IMPUTACIÓN PENAL A LA EMPRESA

PERCY GARCÍA CAVERO

Introducción.....	73
1. La responsabilidad penal de la empresa misma.....	75
1.1. El modelo de atribución del hecho de otro.....	76
1.2. El modelo de la responsabilidad por hecho propio.....	77
1.2.1. El injusto autónomo.....	77
1.2.2. El injusto común.....	79
2. Toma de posición.....	80
2.1. Imputación objetiva.....	82
2.2. Imputación subjetiva.....	84
2.2.1. Intervención delictiva.....	86
2.2.2. Culpabilidad.....	88
2.2.3. La atenuación de la pena.....	91
Conclusiones.....	93

CONTENIDOS PARA UN PROGRAMA DE CUMPLIMIENTO EFECTIVO EN LA LEY N° 20.393

GUSTAVO BALMACEDA HOYOS
ÁLEX MARTÍNEZ GONZÁLEZ

Introducción y planteamiento.....	101
1. Origen.....	103
2. Estándares internacionales.....	105
3. Requisitos de la Ley N° 20.393.....	107
3.1. Función del Compliance Penal.....	107
3.2. Diferencia terminológica: Modelo de Prevención vs Programa de Cumplimiento.....	108
3.3. Designación de un Encargado de Prevención.....	109
3.4. Establecimiento de un sistema de prevención.....	112
4. El contenido.....	113
4.1. Diseño del Modelo de Prevención.....	113
4.1.1. Identificación de riesgos penales.....	114
4.1.2. Estructura del sistema de cumplimiento.....	116
4.1.3. Requisitos mínimos de la UNE 19601.....	118
4.2. Implementación del Modelo de Prevención.....	119
4.2.1. Información del Programa de Cumplimiento.....	119
4.2.2. Vigencia del programa.....	121
4.2.3. Medidas que aseguran la vigencia del programa.....	122
4.3. Supervisión y certificación.....	123

4.3.1. Consecuencias por inobservancia del programa	123
4.3.2. Rol de las certificaciones	125
4.3.3. Mejoramiento del programa.....	126

CRIMINAL COMPLIANCE Y DEFENSA EN EL PROCESO PENAL: UNA APROXIMACIÓN A LA LUZ DE LA LEY N° 20.393

Laura Mayer Lux
Jaime Vera Vega

Introducción y planteamiento del problema	130
1. Naturaleza jurídica de la existencia e implementación de un programa adecuado de cumplimiento normativo	132
2. Forma de alegar y probar la existencia e implementación de un programa adecuado de cumplimiento normativo	137
3. Desarrollo de las alegaciones en juicio y carga de la prueba sobre la existencia e implementación de un programa adecuado de cumplimiento normativo	146
3.1. Alegación en juicio, así como creación y aplicación del programa de compliance como eximente	146
3.2. Alegación en juicio, así como creación y aplicación del programa de compliance como atenuante	148
3.3. Carga de la prueba respecto de la existencia e implementación del programa de compliance	153
3.3.1. Aproximación a la problemática de la carga de la prueba en materia de responsabilidad penal de las personas jurídicas	153
3.3.2. Carga de la prueba e indicios: análisis crítico y matizaciones	156
Conclusiones	158

EL CONTROL DE LOS RIESGOS CORPORATIVOS RELACIONADOS CON EL LAVADO DE DINERO EN LAS INSTITUCIONES BANCARIAS: ERRORES Y MEJORES PRÁCTICAS

Juan Miguel del Cid Gómez

Introducción.....	164
1. La visión integral de los riesgos	165
2. Las bases de un sólido gobierno corporativo	167
3. La gobernanza del riesgo	167
4. Las tres líneas de defensa	169
5. Las “operaciones espejo” del Deutsche Bank	172

6. La cartera de no residentes del Danske Bank	177
Conclusiones.....	182

EFECTIVIDAD: LAS OPORTUNIDADES QUE OFRECE EL CAMBIO DE PARADIGMA DE LA REGULACIÓN INTERNACIONAL DEL LA/FT EN LA EFICACIA DEL DERECHO

CAROLINA RUDNICE VIZCARRA

Introducción.....	188
1. Definiendo al derecho: El iuspositivismo de Kelsen. Validez y eficacia	190
1.1. El Derecho como técnica social.....	191
1.2. El Derecho como validez y eficacia.....	193
1.3. La ineficacia del derecho o desuetudo.....	193
2. La eficacia de la regulación internacional: Datos sobre el nivel de cumplimiento de las normas relativas a la prevención y combate de criminalidad organizada transnacional y la corrupción.....	195
3. La eficacia como fenómeno del dominio del “ser”: Una mirada desde las ciencias sociales.....	202
4. La irrupción de las nuevas formas de regulación.....	204
4.1. La legislación ALA/CFT: La irrupción del concepto de efectividad.....	206
4.2. Las 40 Recomendaciones y la evolución de la metodología de Evaluaciones Mutuas.....	207
4.3. Incorporación de la efectividad como nuevo criterio de evaluación internacional.....	209
4.4. Los procesos de Evaluaciones Mutuas ALA/CFT.....	209
5. Un retorno a Kelsen y las oportunidades del diálogo interdisciplinar..	212
Conclusiones y reflexiones finales.....	213

LA EFICACIA RETROSPECTIVA DE LOS PROGRAMAS DE CUMPLIMIENTO EN EL DERECHO DE LA COMPETENCIA CHILENO

MARÍA SOLEDAD KRAUSE MUÑOZ

Introducción.....	217
1. Los Programas de Cumplimiento en el Derecho de la libre competencia chileno.....	218
2. Sistema de responsabilidad en materia de libre competencia.....	222
3. Los Programas de Cumplimiento y su lugar en el sistema de responsabilidad por atentados a la libre competencia.....	227
4. El Derecho administrativo responsivo.....	229

5. La eficacia retrospectiva máxima de los Programas de Cumplimiento en un esquema de Derecho responsivo.....	230
5.1. Razonables esfuerzos, no infalibilidad en el programa.....	231
5.2. Alegación de cumplimiento admisible en todo el proceso de <i>enforcement</i> de las normas de libre competencia.....	232
5.3. Amplios efectos de la alegación de cumplimiento.....	234
5.4. Ausencia de límites <i>ex ante</i> para la alegación de cumplimiento...	234
5.5. Proscripción de la argumentación retrospectiva al momento de valorar los Programas de Cumplimiento.....	236
Conclusiones.....	237

ALGUNAS NOTAS ACERCA DEL COMPLIANCE BAJO EL NUEVO SISTEMA DE CONTROL DE OPERACIONES DE CONCENTRACIÓN

ADOLFO SILVA WALBAUM
ÁLVARO VALENCIA GONZÁLEZ

Introducción.....	244
1. Enunciación de las medidas de perfeccionamiento introducidas mediante la Ley N° 20.945, y su relación con el <i>compliance</i>	246
1.1. Esfera orgánica del <i>compliance</i> y nuevas facultades de la FNE...	246
1.2. <i>Compliance</i> y operaciones de concentración.....	247
2. Principales alcances del <i>compliance</i> bajo las nuevas guías de la Fiscalía Nacional Económica.....	250
2.1. Las guías de competencia y umbrales.....	250
2.2. Marcada influencia del <i>compliance</i> bajo la denominada guía de remedios.....	253
2.2.1. Condiciones básicas de las medidas.....	255
2.2.2. Legitimados/ activos, oportunidad y procedimiento aplicable a las medidas de mitigación ofrecidas.....	256
2.2.3. Tipos de remedios.....	258
2.2.4. Supervisores de cumplimiento o de desinversión.....	260
Conclusiones.....	261

COMPLIANCE Y CRIMINALIDAD TRIBUTARIA: UN ANÁLISIS A PARTIR DE LA LEGISLACIÓN CHILENA

Laura Mayer Lux
María Pilar Navarro Schiappacasse

Introducción y delimitación del objeto del trabajo.....	266
1. Aproximación al <i>tax compliance</i> y al <i>criminal tax compliance</i> , así como su sentido frente al incumplimiento de la normativa tributaria.....	274
2. <i>Criminal tax compliance</i> y responsabilidad penal de la empresa.....	281

3. <i>Criminal tax compliance</i> y responsabilidad penal de personas naturales que ejercen determinadas funciones al interior de la empresa	286
3.1. El caso de los administradores o de los socios que deben cumplir la obligación tributaria al interior de la persona jurídica	288
3.2. El caso de quienes deben llevar la contabilidad de la empresa.....	292
3.3. El caso de quienes actúan como asesores tributarios de la persona jurídica	294
Conclusiones.....	296

COMPLIANCE EN PROTECCIÓN AL CONSUMIDOR: UNA PRÁCTICA INDISPENSABLE AL INTERIOR DE LAS EMPRESAS

JAIME LORENZINI BARRÍA

Introducción.....	302
1. Importancia estratégica del <i>compliance</i> en materia de protección al consumidor. Las razones que lo justifican	302
1.1. Compliance y buenas prácticas corporativas.....	302
1.2. Buenas prácticas de gobierno corporativo y el directorio.....	305
2. Los códigos de ética de las empresas versus los programas de cumplimiento	306
3. Riesgos de incumplimiento de la LPC.....	310
3.1. ¿Una empresa regulada sectorialmente tiene incentivos para considerar un programa de cumplimiento de la LPC?	310
3.2. Dinamismo de las relaciones de consumo como factor relevante de riesgo	311
3.3. Estándares para los proveedores en la LPC.....	313
4. Regulación de los Programas de cumplimiento en la LPC (como atenuante de responsabilidad infraccional y en el marco de los procedimientos voluntarios colectivos).....	314
4.1. Antecedentes de la regulación de planes de cumplimiento en materia de protección al consumidor en Chile.....	314
4.2. Programas de cumplimiento como atenuante de responsabilidad	315
4.3. Programas de cumplimiento en el marco de Procedimientos Voluntarios Colectivos.....	317
5. Opciones en el desarrollo de programas de cumplimiento (planes generales o específicos).....	319
Conclusiones.....	321

CUMPLIMIENTO NORMATIVO Y EL FRAUDE DE LEY EN EL DERECHO ADMINISTRATIVO

EDUARDO GÓRDERO

Introducción.....	325
1. La relación entre legalidad formal y los valores y principios del ordenamiento	329
1.1. El fraude de ley.....	332
1.2. La simulación	336
2. Medidas que debe adoptar la Administración frente a actos realizados mediante simulación y/o fraude de ley	341
2.1. Aspectos generales: mecanismos de control	341
2.2. Fraude de ley y simulación como vicio del acto administrativo...	342
2.3. La determinación del fraude de ley y la simulación: sus efectos ..	345
Conclusiones.....	347

www.librotecnia.cl