

Fundamentos de la criminalización del cohecho

Autor: Bruno Rusca

Editorial Marcial Pons /2020

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

	Pág.
PRÓLOGO , por José Milton Peralta	15
AGRADECIMIENTOS	21
ABREVIATURAS	23
INTRODUCCIÓN	25
1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	25
2. JUSTIFICACIÓN DE LA ELECCIÓN DEL TEMA	27
3. PRECISIONES SOBRE LA METODOLOGÍA	28
4. ESTRUCTURA GENERAL DEL TRABAJO	31
CAPÍTULO I. LA RELEVANCIA DE LA ILICITUD MORAL DE LA CONDUCTA PARA SU CRIMINALIZACIÓN	35
1. INTRODUCCIÓN	35
1.1. Precisiones conceptuales	35
1.2. La inmoralidad de la conducta como <i>requisito</i> para su criminalización	37
1.3. La legitimidad de los delitos <i>mala prohibita</i>	39
1.4. La inmoralidad de la conducta como <i>límite</i> a las razones con- secuencialistas que fundamentan la criminalización	40
CAPÍTULO II. LA ILICITUD MORAL DEL COHECHO PASIVO	43
1. DEFINICIÓN DE COHECHO	43
2. LA ILICITUD DEL COHECHO PASIVO	46
2.1. ¿Hay algo <i>prima facie</i> incorrecto en aceptar un soborno?	46
2.2. El cohecho como utilización de un cargo público para bene- ficio privado	48

www.librotecnia.cl

	Pág.
2.3. La teoría de la mercantilización. La teoría del valor externo...	52
2.4. La teoría de la deslealtad	59
2.5. Toma de posición	66
2.6. Consecuencias de la perspectiva adoptada	69
3. CONCLUSIONES	73
CAPÍTULO III. LA ILICITUD MORAL DEL COHECHO ACTIVO...	75
1. INTRODUCCIÓN.....	75
2. LA ILICITUD DEL COHECHO ACTIVO	76
2.1. El sobornador como autor de su propio ilícito.....	76
2.1.1. El cohecho activo como mercantilización de las decisiones del gobierno	76
2.1.2. El cohecho activo como comportamiento tramposo ...	78
2.2. El sobornador como partícipe en el ilícito de otro.....	81
2.2.1. El cohecho activo como inducción a la corrupción del <i>carácter</i> del funcionario	81
2.2.2. El cohecho activo como inducción a la <i>deslealtad</i> del funcionario.....	83
2.3. Toma de posición	86
3. EL OFRECIMIENTO DE SOBORNOS BAJO COACCIÓN. LA DISTINCIÓN ENTRE EL COHECHO Y LA EXTORSIÓN.....	90
3.1. La conducta del funcionario como parámetro.....	92
3.2. Las características del acto como criterio de delimitación	95
3.3. Toma de posición	97
3.3.1. La distinción entre ofertas y amenazas	98
3.3.2. La solución al problema: el cohecho activo como ofrecimiento espontáneo o respuesta a una <i>oferta</i> . La extorsión como respuesta a una <i>amenaza</i>	100
4. CONCLUSIONES	103
CAPÍTULO IV. EL PRINCIPIO DEL DAÑO COMO CRITERIO DE CRIMINALIZACIÓN	105
1. INTRODUCCIÓN.....	105
2. EL PRINCIPIO DEL DAÑO	106
2.1. El concepto de daño	108
2.2. ¿Intereses públicos?	112
3. LA CRIMINALIZACIÓN DE ACCIONES RIESGOSAS	115

	Pág.
3.1. Delitos de peligro concreto.....	117
3.2. Delitos de peligro abstracto.....	122
3.2.1. Los delitos de peligro abstracto como criminaliza- ción de conductas «arrogantes».....	125
3.2.2. Los delitos de peligro abstracto como criminaliza- ción de conductas que crean un peligro contra el «Estado de Derecho».....	126
3.2.3. Los delitos de peligro abstracto como lesiones contra la seguridad en la disposición de los bienes.....	127
3.2.4. Los delitos de peligro abstracto como delitos impru- dentes sin resultado.....	129
3.3. Toma de posición.....	130
4. LA JUSTIFICACIÓN DEL PRINCIPIO DEL DAÑO.....	133
4.1. Diferentes concepciones del principio del daño.....	133
4.2. Críticas al principio del daño.....	140
4.3. Toma de posición.....	142
5. EL PRINCIPIO DE PROTECCIÓN DE BIENES JURÍDICOS ...	147
5.1. Las funciones de la teoría del bien jurídico.....	147
5.2. El concepto de bien jurídico.....	149
5.3. Los bienes jurídicos colectivos.....	150
5.3.1. Concepción dualista.....	150
5.3.2. Concepción monista-individualista.....	151
5.4. Toma de posición.....	151
6. CONCLUSIONES.....	154
CAPÍTULO V. LA CRIMINALIZACIÓN DEL COHECHO PASIVO...	157
1. INTRODUCCIÓN.....	157
2. TEORÍAS SOBRE EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO POR EL COHECHO.....	158
3. EL COHECHO COMO DELITO AUTÓNOMO.....	159
3.1. La tesis de los deberes del cargo.....	159
3.2. La confianza de la sociedad en la Administración.....	161
3.3. La imparcialidad de la Administración.....	163
4. EL COHECHO COMO ACTO PREPARATORIO DE UN DE- LITO POSTERIOR.....	168
5. TOMA DE POSICIÓN.....	171
5.1. La aceptación de un soborno como paso previo de una ac- ción desleal.....	171
5.1.1. La distinción entre preparación y tentativa.....	172

	Pág.
5.1.2. La aceptación de un soborno como acto preparatorio o comienzo de ejecución de una acción desleal....	176
5.2. La legitimidad de la criminalización anticipada del cohecho pasivo.....	177
5.3. El carácter lesivo de la toma de decisiones por sobornos.....	181
5.3.1. La toma de decisiones por sobornos como procedimiento riesgoso.....	182
5.3.2. La toma de decisiones por sobornos como procedimiento lesivo.....	184
5.3.3. La toma de decisiones por sobornos como incentivo lesivo a largo plazo.....	187
6. CONSECUENCIAS DE LA TESIS ADOPTADA.....	190
6.1. La gradación del ilícito de cohecho pasivo.....	191
6.2. La admisibilidad del desistimiento voluntario.....	194
6.2.1. Los fundamentos del desistimiento liberador de pena.....	195
6.2.2. El desistimiento en delitos que castigan actos preparatorios.....	197
6.3. Concurso con otros delitos.....	199
7. CONCLUSIONES.....	200
CAPÍTULO VI. LA CRIMINALIZACIÓN DEL COHECHO ACTIVO.	203
1. INTRODUCCIÓN.....	203
2. LA LEGITIMIDAD DE LA CRIMINALIZACIÓN ANTICIPADA DEL SOBORNADOR.....	204
2.1. El problema del castigo autónomo de la <i>instigación</i>	204
2.2. La justificación del castigo autónomo del cohecho activo.....	206
3. LA NECESIDAD DE CRIMINALIZAR EL COHECHO ACTIVO.....	209
3.1. La criminalización del pago de sobornos de hostigamiento....	210
3.2. La criminalización del pago de sobornos colusorios.....	214
4. CONSECUENCIAS DE LA PERSPECTIVA ADOPTADA.....	219
4.1. La gradación del ilícito del sobornador.....	219
4.2. La posibilidad del desistimiento voluntario.....	221
5. CONCLUSIONES.....	224
CAPÍTULO VII. EL COHECHO ENTRE PARTICULARES.....	227
1. INTRODUCCIÓN.....	227
2. DEFINICIÓN LEGAL DE COHECHO PRIVADO.....	228

	Pág.
3. EL COHECHO EN EL ÁMBITO DEL COMERCIO	231
3.1. La teoría de la deslealtad	232
3.2. La teoría del fraude a la libre competencia	237
3.2.1. El cohecho comercial como un ilícito contra los consumidores	238
3.2.2. El cohecho comercial como un ilícito contra los demás competidores	239
3.3. Teorías mixtas	242
3.4. Conclusiones sobre el cohecho en el ámbito comercial	246
4. EL COHECHO EN OTROS ÁMBITOS DE LA VIDA SOCIAL	247
5. CONCLUSIONES	250
CONCLUSIONES GENERALES	251
BIBLIOGRAFÍA	261

www.librotecnia.cl