

Justicia restaurativa empresarial

Coordinadores: Adán Nieto Martín y Raúl Calvo Soler

Editorial Reus /2023

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

INTRODUCCIÓN

(ADAN NIETO MARTÍN, RAÚL CALVO SOLER)	7
El caso del Bhopal. El silencio por respuesta.....	7
Texaco-Chevron. Una historia interminable en la Amazonía ecuatoriana.....	8
Shell. Violaciones de derechos humanos en Nigeria.....	9
Kik. Las condiciones de trabajo en la industria textil del Sudeste Asiático.....	10
El Banco Riggs y el lavado de la fortuna de Pinochet.....	11

LECCIÓN PRIMERA

FUNDAMENTOS DE JUSTICIA RESTAURATIVA CORPO- RATIVA	15
---	----

I. ASPECTOS CONCEPTUALES PARA EL DESARROLLO DE UNA JUSTICIA Y UNAS PRÁCTICAS RESTAURATIVAS CORPORA- TIVAS. (RAÚL CALVO SOLER).....	15
1. Tres espacios para un discurso restaurativo.....	17
2. Hacia una lógica restaurativa.....	19
3. La justicia restaurativa y el cambio de foco.....	21
4. Dentro y fuera; desde la justicia restaurativa a las prácticas restaurativas.....	25
II. JUSTICIA RESTAURATIVA Y JUSTICIA PENAL.	
(PABLO GALAIN PALERMO, GONZALO MEDINA SCHULZ)	26
1. Del acercamiento a la integración entre Justicia Restaurativa y Justicia Penal. (PABLO GALAIN PALERMO).....	26

www.librotecnia.cl

2. La redefinición de lo punitivo dentro del sistema penal y la redefinición del sentido de los acuerdos restaurativos. (PABLO GALAIN PALERMO)	29
2.1. La redefinición de sentido de lo punitivo.	29
2.2. La redefinición del sentido de lo restaurativo.	30
3. Restaurativizar el proceso penal. (GONZALO MEDINA SCHULZ) ..	36
3.1. La estructura de derechos y roles.	37
3.2. Formas de término alternativas al juicio.....	39
3.3. Prácticas restaurativas en el proceso penal.....	40
3.4. Conclusiones.	40
III. CAMBIO DE ROLES. (RAÚL CALVO SOLER, GONZALO MEDINA SCHULZ, PABLO GALAIN PALERMO).....	41
1. Del juez sentenciador al juez gestor de casos. (RAÚL CALVO SOLER).....	41
1.1. Dentro del proceso judicial.....	42
1.2. Paralelo al proceso judicial.....	43
2. La defensa: de un rol adversarial a un acompañante en el proceso restaurativo. (GONZALO MEDINA SCHULZ).....	44
2.1. Dentro del proceso judicial.....	44
2.2. Paralelo al proceso judicial.....	45
3. El Ministerio Público: el estrategia que permite o impide el proceso restaurativo. (PABLO GALAIN PALERMO)	46
3.1. <i>Dentro del proceso judicial.</i>	47
3.2. Paralelo al proceso judicial.....	50
IV. VÍCTIMAS CORPORATIVAS. (EDUARDO SAAD)	51
1. Introducción.	51
2. El concepto.	53
2.1. Las conexiones con los derechos humanos.	55
2.2. Matrices sociológicas.....	57
3. La centralidad del daño y la construcción de la responsabilidad..	58
4. Victimología corporativa y las prácticas restaurativas.....	62
5. Debates y desarrollos.	64

LECCIÓN SEGUNDA

ELEMENTOS PARA EL DISEÑO DE RESPUESTAS RESTAURATIVAS

67

I. INTRODUCCIÓN. (RAÚL CALVO SOLER).....	67
--	----

II. PRINCIPIOS PARA UN PROCESO RESTAURATIVO. (RAÚL CALVO SOLER).....	68
1. Principios de la estructura del proceso restaurativo.	68
1.1. Un proceso cooperativo.....	69
1.2. Un proceso dialogado.	70
1.3. Hacer protagonistas a los sujetos del proceso.	71
2 Principios actitudinales del proceso restaurativo.	72
2.1. Ser colaborador/a.	72
2.2. Ser participante.	74
3. Principios compositivos del proceso restaurativo.	75
III. DISEÑO DE PROCESOS RESTAURATIVOS. (RAÚL CALVO SOLER)	76
1. El diseño del proceso restaurativo como estrategia.....	76
2. Punto de partida. Técnica de Mapeo.....	77
3. Mapeo y proceso.....	81
3.1. Del conflicto al proceso.....	82
3.2. Del conflicto a los principios.	84
3.2.1. Procesos cooperativos y conflictos	84
3.2.2. Procesos colaborativos y conflictos.....	85
3.2.3. Procesos compositivos y conflictos.	86
4. Check-list de la restauratividad de un proceso.	86
5. Punto final. Check-list de la restauratividad de un acuerdo.....	88
5.1. Alcance.	89
5.2. Profundidad.....	90
5.3. Concreción.	91
5.4. Ductilidad.....	92
5.5. Equilibrio.....	94
IV. METODOLOGÍAS DE INTERVENCIÓN EN PRÁCTICAS RESTAURATIVAS. (JUAN RAMÓN DE PÁRAMO ARGÜELLES).....	95
1. Modelos de mediación.....	95
2. Conferencias.....	98
3. Círculos.....	100
4. Diálogos apreciativos.....	105
V. PROGRAMAS DE CUMPLIMIENTO RESTAURATIVOS. (ADÁN NIETO MARTÍN)	109
1. ¿Qué es un programa de cumplimiento?	110

2. Los programas de cumplimiento y la resolución de conflictos.....	112
3. El incremento de la participación en la elaboración de programas de cumplimiento.	115
4. De lo participativo a lo restaurativo.	120
5. Los elementos de un programa de cumplimiento y su enfoque restaurativo.	122
VI. ESTRATEGIA DE COMUNICACIÓN Y JUSTICIA RESTAURATIVA.	
(JUAN LUIS MANFREDI Y JOSÉ MARÍA HERRANZ DE LA CASA).....	126
1. La estrategia de comunicación.....	126
2. Públicos y herramientas.....	129
2.1. Los públicos.....	129
2.2. Herramientas.....	131
3. Tres errores estratégicos.....	133
VII. EL FACILITADOR RESTAURATIVO (RAÚL CALVO SOLER).	
1. Funciones del Facilitador.....	134
1.1. Diseñar.....	134
1.2. Implementar.....	136
1.3. Controlar.....	138
1.4. Impulsar.....	139
2. Competencias, destrezas y habilidades del facilitador.	140
2.1. Competencias relacionadas con el proceso.....	140
2.2. Competencias relacionadas con el resultado.	141
2.3. Habilidades personales.....	142

LECCIÓN TERCERA

JUSTICIA RESTAURATIVA EMPRESARIAL Y RESPONSABILIDAD PENAL: PERSONAS FÍSICAS.....	145
I. INTRODUCCIÓN.....	145
II. PRINCIPIOS Y PROCESOS RESTAURATIVOS APLICABLES AL DELINCUENTE DE CUELLO BLANCO: ALGUNAS ADAPTACIONES. (MARIA JESÚS GUARDIOLA LAGO).....	146
1. El reconocimiento de los hechos fundamentales del caso como requisito de viabilidad del proceso restaurativo y el perfil del delincuente económico.....	146
2. Principio de igualdad entre las partes, vulnerabilidad de las víctimas y tipo de procesos restaurativos más adecuados.....	148

3. El principio de confidencialidad del proceso restaurativo en delitos que afectan a la colectividad.....	150
III. LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS REPARADORAS. (ANTONI CARDONA BARBER)	152
1. Algunas cuestiones introductorias.....	152
2. Las posibles funciones reparadoras de las penas de multa.	153
3. El valor reparador de los trabajos en beneficio de la comunidad.	155
IV. LA SUSPENSIÓN DE LA PENA DE PRISIÓN O <i>PROBATION</i> . (MARIA JESÚS GUARDIOLA LAGO).....	156
1. Suspensión de la pena, <i>probatión</i> y <i>tertium genus</i>	156
2. Sobre la decisión de ejecutar o no la pena de prisión.....	157
3. La reparación como indicio favorable para valorar el pronóstico de reinserción.	158
V. LA EJECUCIÓN DE LAS PENAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD. (JOAN BAUCCELLS LLADÓS).....	160
1. La tradicional exclusión de la Justicia Restaurativa Empresarial de la ejecución penitenciaria.....	160
2. El concepto amplio de Justicia Restaurativa: Experiencias restaurativas en la prisión.	161
2.1. Programas de concienciación y empatía con las víctimas. .	161
2.2. Programas reparadores.....	162
2.3. Programas de conexión prisión-comunidad.....	162
2.4. Auténticos encuentros restaurativos entre internos y víctimas. .	163
3. Una oportunidad para la delincuencia económica.....	163
LECCIÓN CUARTA	
JUSTICIA RESTAURATIVA EMPRESARIAL Y RESPONSABILIDAD PENAL: LAS PERSONAS JURÍDICAS	167
I. INTRODUCCIÓN. (ADÁN NIETO MARTÍN)	167
II. DIFICULTADES Y RESTOS DE LA JUSTICIA RESTAURATIVA ANTE LOS DELITOS COMETIDOS POR PERSONAS JURÍDICAS. (ADÁN NIETO MARTÍN)	169
III. ACUERDOS PROCESALES RESTAURATIVOS. (ADRIANO MARTUFI)	172
1. Acuerdos de aplazamiento del juicio.	173
2. Problemas principales de los acuerdos de aplazamiento de juicio. .	176
3. Acuerdos de aplazamiento de juicio y justicia restaurativa.	179

3.1. La informalidad en la resolución de conflictos	180
3.2. Función restauradora y reintegradora.	181
4. Propuestas de reforma.....	186
IV. SANCIONES RESTAURATIVAS PARA PERSONAS JURÍDICAS. (ADÁN NIETO MARTÍN, ALEJANDRO DE PABLO).....	188
1. La restauración como fin de la pena corporativa.	188
2. Un nuevo catálogo de sanciones.....	192
2.1. Orden de notificación a las víctimas.	192
2.2. Órdenes de reconocimiento de daño, disculpas y de repro- bación.	194
2.3. Trabajos en beneficio de la comunidad.....	194
2.4. Multas en beneficio de la comunidad.....	196
2.5. Intervención comunitaria.....	198
V. FONDOS FIDUCIARIOS. (BEATRIZ LÓPEZ LORCA)	200
1. Tipos de fondos fiduciarios.....	200
1.1. Fondos fiduciarios preventivos.....	200
1.2. Fondos estatales y privados.....	202
1.3. Judiciales y extrajudiciales.	203
2. El fondo fiduciario como sanción restaurativa.	203
3. Algunos desafíos de la implementación del fondo fiduciario.	206
4. La versatilidad del fondo fiduciario como mecanismo de repara- ción judicial penal. Alternativas a su configuración como sanción restaurativa.	207
VI. MONITOR CORPORATIVO. (MARCO COLACURCI).....	208
1. La reorganización de la empresa como cambio de personalidad corporativa.....	208
2. El monitor corporativo, entre la supervisión correctiva y la rees- tructuración de la personalidad de la empresa. El caso de Estados Unidos.	209
3. El control judicial con fines anti-mafiosos en Italia: ¿una “recu- peración” de empresas socialmente peligrosas?.....	211
4. La empresa socialmente peligrosa como área que entra en el perímetro aplicativo (y potencialmente fructífero) de la Justicia Restaurativa Empresarial.....	213
VII. COMISO RESTAURATIVO. (ANTONI CARDONA BARBER).....	214
1. El comiso como medida penal.....	214
2. La posible función restaurativa del decomiso.	217

VIII. DETERMINACIÓN DE LA PENA (RESTORATIVE SENTENCING): UN ESBOZO. (ADÁN NIETO MARTÍN, ALEJANDRO DE PABLO).....	219
--	-----

LECCIÓN QUINTA

ESTUDIO DE CASOS: ¿CÓMO SUCEDIÓ Y CÓMO DEBERÍA HABER SUCEDIDO?	223
I. INTRODUCCIÓN. (ADÁN NIETO MARTÍN)	223
II. REPARACIÓN EN DELITOS AMBIENTALES: EL CASO MARIANA. (ROBERTA GUASTI, LEONARDO GANDARA, RAÚL CALVO SOLER).....	224
1. Los hechos. (ROBERTA GUASTI, LEONARDO GANDARA)	224
2. Los procesos y la reparación. (ROBERTA GUASTI, LEONARDO GANDARA)..	225
3. Algunas enseñanzas. (RAÚL CALVO SOLER).....	229
3.1. El diagnóstico de los conflictos.....	229
3.2. El seguimiento de los conflictos.....	230
3.3. La noción de daño.....	230
3.4. La recomposición del vínculo o relación.....	231
3.5. Las condiciones del victimario para una estrategia restaurativa.	232
3.6. Dinámicas de desconfianza.....	233
3.7. Indemnizar y reparar.....	234
3.8. El protagonismo de las víctimas.....	234
3.9. De lo restaurativo a lo judicial.....	235
3.10. La resocialización del victimario.....	235
3.11. La comunicación exitosa.....	236
III. RESTAURACIÓN Y REPARACIÓN EN CASOS DE VIOLACIONES DE DERECHOS HUMANOS: HIDROELÉCTRICA CHIXOY Y LAS MASACRES DE RÍO NEGRO (GUATEMALA) Y PLUSPETROL Y LAS COMUNIDADES DE LA CUENCA DEL RÍO CORRIENTES (PERÚ). (MAITE CARRETERO SANJUAN, RAÚL CALVO SOLER).....	237
1. Introducción. (RAÚL CALVO SOLER).....	237
2. Hidroeléctrica Chixoy. Los hechos. (MAITE CARRETERO SANJUAN).	238
2.1. Los procesos.....	239
2.2. Algunas enseñanzas.....	242
3. De Renova a Chixoy y lo que se quedó en el tintero. (RAÚL CALVO SOLER)	244

3.1 El diagnóstico de los conflictos y la noción de daño.....	244
3.2. El protagonismo de las víctimas y la comunicación.....	245
3.3. El seguimiento de los conflictos.....	246
3.4. Mirando en el tintero.....	246
4. Pluspetrol y las Comunidades de la Cuenca del Río Corrientes. (Perú). (MAITE CARRETERO SANJUAN).....	248
4.1. Los hechos.....	249
4.2. El procedimiento de reparación extrajudicial.....	250
4.3. Principales enseñanzas.....	252
5. De Renova y Chixoy a lo que se quedó en el tintero en el caso de Pluspetrol (RAÚL CALVO SOLER).....	253
5.1. Restauratividad de los acuerdos.....	254
5.2. Mirando en el tintero.....	255
6. Cuadro comparativo. (RAÚL CALVO SOLER).....	257
IV. ACUERDOS PROCESALES. (ADRIANO MARTUFI, ADÁN NIETO MARTÍN).....	261
1. El Severn Trent Water. (ADRIANO MARTUFI).....	261
1.1. Los hechos.....	261
1.2. El procedimiento.....	262
1.3. Principales enseñanzas.....	264
2. El caso Ceresita y consideraciones restaurativas en el proceso penal. (ADRIANO MARTUFI).....	265
2.1. Los hechos.....	265
2.2. El proceso y la restauración.....	266
2.3. Principales enseñanzas.....	270
3. ¿Qué falta y qué sobra para un acuerdo procesal restaurativo? (ADÁN NIETO MARTÍN).....	271
3.1. Adopción del acuerdo procesal restaurativo.....	271
3.2. Ejecución del acuerdo procesal restaurativo.....	273
3.3. Homologación judicial.....	276
A MODO DE CONCLUSIÓN. ACLARACIONES, RES- PUESTAS Y OTRAS CONSIDERACIONES TENTATIVAS. (ADÁN NIETO MARTÍN, RAÚL CALVO SOLER).....	277
Epílogo: Claves para una Justicia Restaurativa Empresarial.....	277
Reparador-Restaurativo.....	278
Restaurar-medar.....	278

Justicia restaurativa-Justicia penal.	279
Impunidad-Restaurar.	280
Responsables individuales-Responsabilidad de la empresa.	282
Empresas solventes-Empresas insolventes.	283
Empresas peligrosas-Empresas corregibles.	284
Disuasión-Restaurar.	285
Dialogar-Delegar.	286
Adjudicar-Protagonizar.....	288
Autocomposición-Ausencia de límites. Formal-Informal.....	289
Obligatorio-voluntario.....	290
Medida alternativa-Medida restaurativa.....	290
Procesos restaurativos-procesos privados.	291
BIBLIOGRAFÍA.....	295

www.librotecnia.cl