



MIGUEL ÁNGEL ENCINAR DEL POZO

Magistrado

Coordinador del Gabinete Técnico del Tribunal Supremo. Sala de lo Penal

Doctor en Derecho

EL DELITO DE CORRUPCIÓN PRIVADA EN EL ÁMBITO DE LOS NEGOCIOS

THOMSON REUTERS
ARANZADI



Primera edición, 2016



THOMSON REUTERS PROVIEW® eBooks

Incluye versión en digital

El editor no se hace responsable de las opiniones recogidas, comentarios y manifestaciones vertidas por los autores. La presente obra recoge exclusivamente la opinión de su autor como manifestación de su derecho de libertad de expresión.

La Editorial se opone expresamente a que cualquiera de las páginas de esta obra o partes de ella sean utilizadas para la realización de resúmenes de prensa.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra (www.conlicencia.com; 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

Por tanto, este libro no podrá ser reproducido total o parcialmente, ni transmitirse por procedimientos electrónicos, mecánicos, magnéticos o por sistemas de almacenamiento y recuperación informáticos o cualquier otro medio, quedando prohibidos su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo, por escrito, del titular o titulares del copyright.

Thomson Reuters y el logotipo de Thomson Reuters son marcas de Thomson Reuters

Aranzadi es una marca de Thomson Reuters (Legal) Limited

© 2016 [Thomson Reuters (Legal) Limited / Miguel Ángel Encinar del Pozo]

© Portada: Thomson Reuters (Legal) Limited

Editorial Aranzadi, SA
Camino de Galar, 15
31190 Cizur Menor (Navarra)
ISBN: 978-84-9099-912-7
Depósito Legal: NA 588/2016
Printed in Spain. Impreso en España
Fotocomposición: Editorial Aranzadi, SA
Impresión: Rodona industria Gráfica, S L
Polígono Agustinos, Calle A, Nave D-11
31013 – Pamplona



*Este libro es para Ana, Daniel y Alejandro,
porque son tan autores de él
como pueda serlo yo mismo.*





Índice General

	<i>Página</i>
ABREVIATURAS.....	33
NOTA PRELIMINAR.....	35
PRÓLOGO	37
INTRODUCCIÓN.....	41

PARTE I

Cuestiones preliminares

CAPÍTULO PRIMERO

EL DERECHO PENAL Y LA REGULACIÓN DE LA ECONOMÍA	51
I. Introducción	51
II. Una aproximación a la regulación económica	52
1. <i>Concepto de regulación.....</i>	<i>52</i>
2. <i>Características definitorias de la regulación.....</i>	<i>53</i>
1. La regulación es una actividad pública.....	53
1.1. Europa.....	53
1.2. Estados Unidos.....	54
1.2.1. Evolución del sistema de agencias.....	55
1.2.2. Críticas al sistema de agencias.....	56
1.3. España.....	58
2. La regulación recae sobre una realidad económica.....	59

	<i>Página</i>
3. La regulación es una actividad imperativa	60
4. La regulación es una actividad que tiene una finalidad	63
III. Regulación y Derecho Penal	64
1. <i>Planteamiento de la cuestión</i>	64
2. <i>La tensión entre Derecho Penal y desregulación</i>	65
1. Descripción del fenómeno	65
2. Consecuencias del fenómeno	68
IV. Aplicación de las notas definitorias de la regulación al Derecho Penal...	69
1. <i>El Derecho Penal se emplea con una finalidad</i>	70
1. La tutela administrativa de la competencia.....	70
2. La tutela penal de la competencia: el castigo de la corrupción entre particulares	73
2.1. En general	73
2.2. La Ley Orgánica 5/2010, de 22 de junio: el artículo 286 bis del Código Penal.....	74
2.3. La reforma por Ley Orgánica 1/2015, de 30 de marzo: los artículos 286 bis a 286 quáter del Código Penal.....	76
2. <i>El Derecho Penal, el carácter imperativo y la autorregulación</i>	79
 CAPÍTULO SEGUNDO	
LA PERSECUCIÓN PENAL DE LA CORRUPCIÓN PRIVADA: NECESIDAD O EXCESO	
I. Introducción	83
II. Rasgos generales de la corrupción privada	84
1. <i>Definición de la corrupción privada</i>	84
2. <i>Intereses implicados en la corrupción privada</i>	88
III. Argumentos contrarios a la persecución penal	91
1. <i>Introducción</i>	91
2. <i>La corrupción privada y los negocios</i>	91
3. <i>La autoprotección del sector privado</i>	92

	<i>Página</i>
4. <i>No cabe equiparar corrupción pública y privada</i>	93
5. <i>La escasa relevancia de la corrupción privada</i>	94
IV. Argumentos a favor de la persecución penal	95
1. <i>Introducción</i>	95
2. <i>Los efectos negativos de la corrupción privada</i>	96
1. Los efectos en relación con las empresas	96
2. Los efectos en relación con el mercado y los consumidores.....	98
2.1. En relación con los competidores	98
2.2. En relación con los consumidores.....	98
2.3. En relación con la confianza en el sistema económico.....	99
3. Los efectos en relación con la causa pública.....	100
3. <i>La confusa distinción entre lo público y lo privado</i>	100
4. <i>La corrupción privada como realidad</i>	102
1. <i>Introducción</i>	102
2. <i>Medición de la corrupción privada</i>	103
3. <i>Estudios sobre corrupción</i>	107
3.1. <i>Estudios sobre corrupción en general</i>	107
3.2. <i>Estudios sobre corrupción privada</i>	108
V. La doctrina española	111
1. <i>La doctrina mayoritaria</i>	111
1. <i>Inexistencia de un previo debate sobre la necesidad del castigo</i>	111
2. <i>Normativa suficiente para luchar contra la corrupción privada</i> ..	113
2.1. <i>La normativa administrativa sobre protección de la competencia</i>	114
2.2. <i>El despido disciplinario en el ámbito laboral</i>	115
2.3. <i>Delitos recogidos en el Código Penal</i>	116
2.3.1. <i>Apropiación indebida/administración desleal</i>	117
2.3.2. <i>Otros delitos económicos</i>	119
2.3.3. <i>Cohecho de funcionarios públicos</i>	119
3. <i>Amplitud de la conducta típica</i>	120

	<i>Página</i>
3.1. En relación con los principios del Derecho Penal	120
3.2. En relación con la competencia	121
3.3. No se somete a condición objetiva de punibilidad	121
4. Tendencia hacia la expansión del Derecho Penal	122
2. <i>Las posiciones minoritarias</i>	123
VI. Toma de postura	124

PARTE II

El delito de corrupción privada en el derecho comparado

CAPÍTULO TERCERO

LA REGULACIÓN EN INSTRUMENTOS NORMATIVOS INTERNACIONALES

I. Introducción	131
II. El Convenio de la OCDE de lucha contra la corrupción de agentes públicos extranjeros	134
III. El Convenio penal sobre la corrupción del Consejo de Europa	136
1. <i>Contenido del convenio</i>	136
1. Corrupción activa en el sector privado	137
2. Corrupción pasiva en el sector privado	139
3. Otras normas	140
2. <i>Aplicación del convenio</i>	142
1. El «Groupe d'Etats Contre le Corruption» (GRECO)	142
2. Los informes del «GRECO» relativos a España	143
2.1. En general	143
2.2. Los informes referidos a la corrupción privada	144
2.2.1. Informe del «GRECO» –42. ^a Reunión Plenaria–	144
2.2.2. Informe del «GRECO» –50. ^a Reunión Plenaria–	147
2.2.3. Informe del «GRECO» –60. ^a Reunión Plenaria–	148

	<i>Página</i>
2.2.4. Informe del «GRECO» –65. ^a Reunión Plenaria–	149
IV. La Decisión Marco 2003/568/JAI del Consejo, de 22 de julio de 2003	149
1. <i>Contenido de la Decisión</i>	149
1. Corrupción activa en el sector privado	150
2. Corrupción pasiva en el sector privado	150
3. Otras normas de la Decisión marco	151
4. La aplicación extraterritorial	153
2. <i>Aplicación de la Decisión</i>	156
1. En general	156
2. Cuestiones problemáticas relacionadas con la Decisión marco...	157
2.1. La Decisión marco	157
2.2. El efecto de las Decisiones marco no incorporadas	158
2.3. Obligatoriedad de la Decisión marco 2003/568/JAI	162
2.3.1. La Sentencia del Tribunal de Justicia (Gran Sala) de 13 de septiembre de 2005	162
2.3.2. Efectos sobre la Decisión marco 2003/568/JAI	163
2.3.3. Efectos en relación con España	164
CAPÍTULO CUARTO	
LA REGULACIÓN EN ALGUNOS PAÍSES DE LA UNIÓN EUROPEA	167
I. Introducción	167
II. Modelos básicos de incriminación	169
1. <i>La incriminación basada en la protección del patrimonio de las empresas</i> ...	169
2. <i>La incriminación basada en la protección del deber de lealtad en las relaciones laborales</i>	170
3. <i>La incriminación basada en la protección de la competencia</i>	171
III. Alemania	174
1. <i>Evolución legislativa</i>	174
2. <i>Regulación actual</i>	175
1. Corrupción pasiva y activa	175

	<i>Página</i>
2. Modalidades agravadas	176
3. Otras normas aplicables	176
3.1. Perseguibilidad	176
3.2. Decomiso.....	177
3. <i>Elementos del delito</i>	177
1. Bien jurídico.....	177
2.1. Dependiente o encargado de una empresa comercial.....	178
2.2. Supuestos discutidos	179
2.2.1. El empresario.....	179
2.2.2. Los médicos (el «caso Ratiopharm»)	179
2.3. En el tráfico comercial	181
3. Conducta típica	183
4. <i>La cláusula de extraterritorialidad (§ 299 (3) StGB)</i>	184
5. <i>Aplicación del delito en Alemania y perspectivas de futuro</i>	184
1. Las conductas de «alimentación»	185
2. Los «kickbacks»	186
2.1. La venta de tanques a Arabia Saudí.....	187
2.2. El «Kölner Müllskandal»	188
2.3. El caso del «Allianz-Arena»	188
2.4. El escándalo «Media-Markt»	189
3. Las «cajas negras».....	189
4. Las reformas proyectadas	189
IV. Francia	190
1. <i>Evolución legislativa</i>	190
1. La regulación inicial	190
2. El «Code du Travail»	192
3. La reforma de 2005 y posteriores.....	193
2. <i>Regulación actual</i>	194
1. Modalidades del delito	194

	<i>Página</i>
1.1. Corrupción privada activa.....	194
1.2. Corrupción privada pasiva	195
2. Diferencias con la regulación anterior	196
2.1. No exigencia de una relación de subordinación.....	196
2.2. No exigencia de clandestinidad.....	197
2.3. El soborno se puede cometer «en cualquier momento»	198
3. Otras normas aplicables.....	198
V. Italia.....	199
1. <i>Evolución legislativa</i>	199
1. En general	199
2. La regulación anterior a la reforma de 2012	200
2.1. Sujetos del delito.....	201
2.2. Conducta típica	201
2.2.1. En general.....	201
2.2.2. Beneficio o utilidad.....	201
2.2.3. Vulneración de obligaciones	202
2.2.4. Daño a la sociedad	202
2.3. Valoración por el «GRECO»	203
2. <i>Regulación actual</i>	204
1. Necesidad de la reforma.....	204
2. Contenido de la reforma	206
3. Valoración del «GRECO»	207
VI. Reino unido	208
1. <i>Evolución legislativa</i>	208
2. <i>Regulación actual: «Bribery Act 2010»</i>	210
1. Delitos en general	210
2. Corrupción privada activa	211
3. Corrupción privada pasiva.....	213
4. Elementos comunes.....	215

	<i>Página</i>
4.1. Beneficio económico o de otro tipo.....	215
4.2. Cumplimiento inadecuado de una función o actividad relevante	216
4.2.1. Función o actividad relevante.....	216
4.2.2. Cumplimiento inadecuado.....	218
4.3. Penalidad.....	219
CAPÍTULO QUINTO	
LA REGULACIÓN EN LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA	221
I. Introducción	221
II. La persecución del soborno comercial a nivel federal	224
1. <i>Introducción</i>	224
2. <i>La «Travel Act»</i>	224
1. La normativa aplicable.....	224
2. La aplicación por los tribunales	225
2.1. «United States v. Pomponio»	225
2.2. «United States v. Brecht».....	226
2.3. «Perrin v. United States»	227
2.4. «United States v. Welch».....	228
3. Presupuestos de aplicación de la «Travel Act»	229
3.1. Actividad a la que se aplica la «Travel Act»	230
3.2. Vulneración de una norma estatal contra el soborno	230
4. La aplicación extraterritorial de la legislación estadounidense: el tándem «Travel Act-FCPA»	231
3. <i>Otras normas federales</i>	234
1. Normas sobre el fraude postal y de telecomunicaciones	234
1.1. En general	234
1.2. El «escándalo de la FIFA».....	235
2. Normas contables de la «FCPA».....	237
3. La «RICO Act».....	239

	<i>Página</i>
4. Normas sectoriales	240
4. <i>El «Model Penal Code»</i>	240
III. La persecución del soborno comercial a nivel estatal	241
1. <i>Introducción</i>	241
2. <i>Definición de la infracción</i>	241
3. <i>Gravedad de la infracción</i>	242
4. <i>Ámbito de la infracción</i>	243
5. <i>Estados con leyes sobre el soborno comercial</i>	243
IV. Valoración del GRECO	245
1. <i>Informe del «GRECO» –53.ª Reunión Plenaria–</i>	245
2. <i>Informe del «GRECO» –63.ª Reunión Plenaria–</i>	246

PARTE III

La regulación del delito de corrupción privada en España

CAPÍTULO SEXTO

EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO	251
I. Introducción	251
II. Bien jurídico protegido	253
1. <i>Introducción</i>	253
2. <i>El preámbulo de la Ley Orgánica 5/2010, de 22 de junio</i>	254
3. <i>La redacción del artículo 286 bis CP por la Ley Orgánica 5/2010, de 22 de junio</i>	256
4. <i>La discusión doctrinal sobre el bien jurídico</i>	257
1. Protección de la competencia leal	257
1.1. Líneas generales	257
1.2. Matizaciones sobre el bien jurídico	260
1.2.1. Restricción del alcance del tipo.....	260

	<i>Página</i>
1.2.2. Ámbito de tutela del mercado.....	262
1.2.2.1. En general.....	262
1.2.2.2. En un sentido restrictivo.....	262
1.3. Dificultades para considerar que la competencia leal es el bien jurídico protegido.....	263
1.3.1. La exclusión del empresario.....	263
1.3.2. El elemento típico «incumplimiento de obligaciones»..	264
1.3.3. La redacción del tipo privilegiado.....	264
2. Protección de un patrimonio.....	265
2.1. El delito protege el patrimonio de las empresas competidoras	265
2.1.1. Líneas generales.....	265
2.1.2. Dificultades para considerar que el patrimonio de las empresas competidoras es el bien jurídico protegido..	265
2.2. El delito protege el patrimonio de la empresa en la que se encuadra el destinatario del soborno.....	265
2.2.1. Líneas generales.....	265
2.2.2. Dificultades para considerar que el patrimonio del empresario es el bien jurídico protegido.....	267
3. Protección del deber de fidelidad hacia el empresario o empleador	268
4. Delito pluriofensivo.....	269
4.1. Líneas generales.....	269
4.2. Dificultades para considerar el delito como pluriofensivo.	271
5. <i>La reforma por Ley Orgánica 1/2015, de 30 de marzo</i>	272
6. <i>Toma de postura</i>	274

CAPÍTULO SÉPTIMO

LOS SUJETOS DEL DELITO	279
I. La corrupción activa y la corrupción pasiva	279
1. <i>Distinción entre ambas modalidades</i>	279
2. <i>Ubicación en el artículo 286 bis del Código Penal</i>	280
II. Los sujetos del delito de corrupción privada activa	282

	<i>Página</i>
1. <i>El sujeto activo del delito de corrupción privada activa</i>	282
1. En general	282
2. Posibilidad de restringir el ámbito del sujeto activo.....	283
2.1. Posiciones doctrinales a favor de la restricción	283
2.2. Posiciones doctrinales en contra de la restricción	285
2.3. Toma de postura	285
2. <i>El sujeto pasivo del delito de corrupción privada activa</i>	286
III. Los sujetos del delito de corrupción privada pasiva	287
1. <i>El sujeto activo del delito de corrupción privada pasiva</i>	287
1. En general	287
2. Directivo.....	290
3. Administrador	291
3.1. En general	291
3.2. La discusión doctrinal sobre el administrador de hecho....	291
3.3. Toma de postura	294
3.3.1. Administrador de Derecho.....	294
3.3.2. Administrador de hecho	295
4. Empleado.....	296
5. Colaborador	296
6. Exclusión de determinados sujetos.....	298
6.1. Exclusión del socio	298
6.2. Exclusión del empresario.....	299
6.2.1. En general.....	299
6.2.2. La discusión doctrinal.....	300
6.2.2.1. La impunidad de la conducta del empresario .	301
6.2.2.2. La inclusión del empresario en las categorías típicas.....	301
6.2.2.3. Las formas de participación en el delito	302
6.2.2.4. El empresario persona jurídica	302
6.2.3. Toma de postura.....	303

	<i>Página</i>
7. Entidades con las que el sujeto activo debe guardar relación	304
7.1. Antes de la reforma de 2015	304
7.2. Después de la reforma de 2015.....	305
7.2.1. Entidades incluidas	305
7.2.2. Entidades de análoga naturaleza.....	306
7.3. Supuestos discutidos.....	307
7.3.1. Las comunidades de propietarios	307
7.3.2. Entidades sin ánimo de lucro	307
7.3.3. Entidades que prestan servicios públicos.....	309
7.3.3.1. En general	309
7.3.3.2. Empresas privadas que prestan servicios pú- blicos.....	309
2. <i>El sujeto pasivo del delito de corrupción privada pasiva</i>	313

CAPÍTULO OCTAVO

LA CONDUCTA TÍPICA	315
I. Introducción	315
II. La conducta típica del delito de corrupción privada pasiva	317
1. <i>Introducción</i>	317
2. <i>Recibir, solicitar o aceptar</i>	318
3. <i>Beneficio o ventaja de cualquier naturaleza no justificados</i>	319
1. Concepto de «beneficio o ventaja»	319
2. Beneficio o ventaja «de cualquier naturaleza»	320
2.1. El beneficio o ventaja debe tener contenido económico ...	320
2.2. El beneficio o ventaja no debe tener contenido económi- co	320
2.3. Toma de postura	322
3. Beneficio o ventaja «no justificados»	322
3.1. Concepto	322
3.2. El sujeto no está facultado para recibir el beneficio o ventaja ..	323

	<i>Página</i>
3.3. La adecuación social.....	324
3.3.1. Ámbito de aplicación	324
3.3.2. Reglas interpretativas	328
4. <i>Como contraprestación para favorecer indebidamente</i>	330
1. «Como contraprestación» para favorecer	330
2. Favorecimiento frente a otros	334
2.1. Interpretación	334
2.2. Consecuencias.....	336
3. Favorecer «indebidamente»	338
3.1. En relación con el beneficio o ventaja no justificado.....	338
3.2. En relación con el bien jurídico protegido.....	339
3.3. En relación con la actuación del sujeto activo del delito de corrupción privada pasiva	339
3.3.1. Introducción.....	339
3.3.2. El incumplimiento de obligaciones	339
3.3.2.1. Introducción	339
3.3.2.2. El sujeto que debía incumplir «sus» obliga- ciones.....	340
3.3.2.3. Incumplimiento de «sus obligaciones»	341
3.3.2.4. Contenido de las obligaciones	343
3.3.2.4.1. Obligaciones derivadas del deber de lealtad hacia la empresa (obli- gaciones «ad intra»)	343
A. Deber genérico de lealtad ha- cia la empresa.....	343
B. Deberes específicos derivados del deber genérico de lealtad hacia la empresa.....	344
C. Consecuencias de esta inter- pretación.....	347
D. Críticas a esta interpretación...	347

	<i>Página</i>
3.3.2.4.2. Obligaciones derivadas del deber de respetar la competencia (obligaciones «ad extra»)	349
A. Deber genérico de lealtad hacia la competencia.....	349
B. Consecuencias de esta interpretación.....	350
C. Críticas a esta interpretación...	351
3.3.2.4.3. Toma de postura (deberes «ad intra»/«ad extra»)	353
3.3.2.4.4. El elemento típico «incumpliendo sus obligaciones» era superfluo....	354
3.4. Toma de postura	355
5. <i>En la adquisición o venta de mercancías, o en la contratación de servicios o en las relaciones comerciales</i>	356
1. Introducción.....	356
2. Adquisición o venta de mercancías.....	357
3. Contratación de servicios	357
4. Relaciones comerciales	359
III. La conducta típica del delito de corrupción privada activa	359
1. <i>Introducción</i>	359
2. <i>Prometer, ofrecer o conceder</i>	359
3. <i>Beneficio o ventaja de cualquier naturaleza no justificados</i>	361
4. <i>Como contraprestación para que le favorezca indebidamente a él o a un tercero frente a otros</i>	361
5. <i>En la adquisición o venta de mercancías, o en la contratación de servicios o en las relaciones comerciales</i>	361
IV. Modalidades de conducta típica	361
1. <i>Introducción</i>	361
2. <i>Las conductas de «alimentar»</i>	361
1. Introducción.....	361
2. Un supuesto debatido: las promociones empresariales	362

	<i>Página</i>
3. Los «kickbacks»	364
4. Las «cajas negras».....	365
V. Causación de un perjuicio	365
CAPÍTULO NOVENO	
EL TIPO SUBJETIVO.....	369
I. Introducción	369
II. Elemento subjetivo adicional al dolo	369
III. Posibilidad de apreciar dolo eventual.....	371
CAPÍTULO DÉCIMO	
ANTI JURIDICIDAD. CULPABILIDAD. PUNIBILIDAD Y PERSEGUIBILIDAD	373
I. Antijuridicidad.....	373
1. <i>Introducción</i>	<i>373</i>
2. <i>Estado de necesidad</i>	<i>374</i>
3. <i>Consentimiento del titular del bien jurídico.....</i>	<i>376</i>
II. Culpabilidad	377
1. <i>Introducción.....</i>	<i>377</i>
2. <i>Error de prohibición</i>	<i>377</i>
III. Punibilidad y perseguibilidad	379
1. <i>Las penas aplicables</i>	<i>379</i>
1. <i>La pena de prisión</i>	<i>380</i>
2. <i>La pena de multa</i>	<i>382</i>
3. <i>La pena de inhabilitación especial</i>	<i>382</i>
4. <i>La publicación de la sentencia.....</i>	<i>382</i>
2. <i>Perseguibilidad.....</i>	<i>382</i>

CAPÍTULO DECIMOPRIMERO

CONSUMACIÓN Y FORMAS IMPERFECTAS DE EJECUCIÓN. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN..... 385

I. Consumación y formas imperfectas de ejecución..... 385

1. *Consumación* 385

1. *Introducción*..... 385

2. *Corrupción privada activa* 386

3. *Corrupción privada pasiva*..... 386

4. *Consecuencias* 386

2. *Formas imperfectas de ejecución* 388

II. Autoría y participación 390

1. *Introducción*..... 390

2. *Los sujetos activos del delito* 390

3. *La «persona interpuesta»* 391

4. *Los terceros favorecidos*..... 392

5. *Los receptores de la dádiva o ventaja* 393

CAPÍTULO DECIMOSEGUNDO

TIPO ATENUADO Y TIPOS AGRAVADOS..... 395

I. Introducción 395

II. Tipo atenuado..... 396

1. *Introducción*..... 396

2. *Criterios de aplicación*..... 396

1. *Cuantía del beneficio o valor de la ventaja* 397

2. *Trascendencia de las funciones del culpable* 398

3. *Interpretación del tipo en términos de protección de la competencia*..... 399

III. Tipos agravados..... 400

1. *Introducción*..... 400

2. *Criterios de aplicación*..... 401

	<i>Página</i>
1. Cuando el beneficio o ventaja tenga un valor especialmente elevado.	401
2. Cuando la acción del autor no sea meramente ocasional.....	401
3. Cuando se trate de hechos cometidos en el seno de una organización o grupo criminal.....	401
4. Cuando el objeto del negocio versara sobre bienes o servicios humanitarios o cualesquiera otros de primera necesidad	402
CAPÍTULO DECIMOTERCERO	
CONCURSOS	405
I. Introducción	405
II. Relación con el delito de administración desleal	406
1. <i>Introducción</i>	406
2. <i>Cuando el administrador es el sujeto sobornado</i>	406
3. <i>Cuando el administrador es el sujeto que soborna</i>	410
1. Pagos en perjuicio de la sociedad administrada	410
2. Pagos en beneficio de la sociedad administrada.....	410
2.1. En general	410
2.2. El riesgo de sanción para la sociedad.....	412
2.3. Las «cajas negras»	413
III. Relación con el delito de estafa	414
IV. Relación con el delito de descubrimiento de secretos	420
V. Relación con las infracciones administrativas en materia de defensa de la competencia	420
1. <i>Introducción</i>	420
2. <i>Inducción a la infracción contractual</i>	421
1. <i>Introducción</i>	421
2. <i>Inducción a la infracción de deberes contractuales básicos</i>	422
2.1. En general	422
2.2. <i>Inducción a la infracción de deberes contractuales básicos mediante pago de sobornos</i>	423
3. <i>Falseamiento de la libre competencia por actos desleales</i>	425

	<i>Página</i>
4. Criterios de solución.....	428
VI. Relación con las infracciones administrativas en materia de medicamentos.....	430
CAPÍTULO DECIMOCUARTO	
EL DELITO DE CORRUPCIÓN PRIVADA Y DETERMINADOS ÁMBITOS DE ACTIVIDAD.....	
I. Introducción.....	431
II. El delito de corrupción y la prescripción de medicamentos.....	431
1. <i>Introducción.....</i>	432
2. <i>Los médicos como sujetos activos del delito de corrupción privada.....</i>	434
3. <i>La prescripción de medicamentos y la conducta típica.....</i>	436
1. <i>Introducción.....</i>	436
2. <i>Argumentos en contra de la subsunción.....</i>	438
3. <i>Argumentos a favor de la subsunción.....</i>	442
4. <i>Toma de postura.....</i>	444
4. <i>El error de prohibición.....</i>	445
1. <i>Introducción.....</i>	445
2. <i>Normas de conducta del sector.....</i>	446
2.1. <i>Incentivos, primas u obsequios.....</i>	446
2.2. <i>Eventos relacionados con una compañía farmacéutica.....</i>	447
III. El delito de corrupción privada y la administración de comunidades de propietarios.....	449
IV. El delito de corrupción privada y la actividad notarial.....	451
V. El delito de corrupción pasiva y la actividad de los trabajadores autónomos.....	453

PARTE IV

El delito de corrupción privada y la responsabilidad penal de las personas jurídicas

CAPÍTULO DECIMOQUINTO

EL DELITO DE CORRUPCIÓN PRIVADA Y LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS 457

I. Introducción 457

II. Regulación en el Código Penal español..... 459

1. Introducción..... 459

2. El delito de corrupción privada pasiva y la responsabilidad penal de las personas jurídicas..... 461

1. Exclusión del delito de corrupción privada pasiva del ámbito de la responsabilidad penal de las personas jurídicas 461

2. Sujetos del delito de corrupción privada pasiva y responsabilidad penal de las personas jurídicas..... 463

III. Regulación en la *Bribery Act 2010* 464

1. Introducción..... 464

2. La responsabilidad por los actos de soborno conforme a los principios del «common law»..... 467

3. La responsabilidad por el incumplimiento de la obligación de prevenir el soborno..... 469

1. Presupuestos de aplicación..... 470

2. El soborno por «persona asociada» 470

3. Actuación en beneficio o provecho de la persona jurídica..... 471

4. Ausencia de medidas adecuadas para evitar el soborno..... 471

5. Valoración del sistema 472

IV. Los programas de *compliance* y el delito de corrupción privada 473

1. Introducción..... 473

2. Los programas de «compliance» en el artículo 31 bis CP..... 474

3. Los programas de «compliance» en la «*Bribery Act 2010*» 475

	<i>Página</i>
V. Líneas generales sobre el diseño y contenido de un programa de <i>compliance</i> referido al delito de corrupción privada	478
1. <i>Introducción</i>	478
2. <i>Diseño de un programa de «compliance» referido al delito de corrupción privada: Principios generales</i>	480
3. <i>Reglas y normas específicas de un programa de «compliance» referido a la corrupción privada</i>	483
1. En general	483
2. Prohibición general de todo acto o forma de corrupción privada.....	486
2.1. En general	486
2.2. Los Códigos Éticos.....	487
3. La obligación de transparencia.....	489
4. Las investigaciones internas	490
4.1. Cuestiones generales	490
4.2. Control, intervención y registro de medios informáticos y electrónicos del personal de la empresa	493
4.2.1. Introducción.....	493
4.2.2. La posición de la Sala de lo Social del Tribunal Supremo.....	494
4.2.3. La posición de la STC núm. 170/2013, de 7 de octubre	497
4.2.4. La posición de la Sala de lo Penal del Tribunal Supremo.....	500
5. Comunicación del resultado de la investigación a las autoridades	501
5.1. Deber de denunciar a las autoridades.....	501
5.2. Actuación ante el requerimiento de las autoridades.....	502
6. Ofrecimiento y aceptación de regalos, atenciones de hospitalidad y gastos de promoción	503
6.1. Introducción	503
6.2. Reglas de la Cámara de Comercio Internacional	505



Índice General

	<i><u>Página</u></i>
6.3. «The Bribery Act 2010 Guidance»	505
6.4. La guía «Hospitality und Strafrecht – ein Leitfaden»	505
6.4.1. Eventos especializados	506
6.4.2. Eventos combinados.....	507
6.4.3. Eventos de entretenimiento	508
6.5. Reglas de un programa de «compliance» sobre ofrecimiento y aceptación de regalos, atenciones de hospitalidad y gastos de promoción	509
BIBLIOGRAFÍA	513

