

ÍNDICE

	Pág.
ABREVIATURAS	15
PRÓLOGO	17
PARTE I	
PROBLEMAS FUNDAMENTALES DEL COMPLIANCE Y EL DERECHO PENAL	111
I. PROBLEMAS FUNDAMENTALES DEL CUMPLIMIENTO NORMATIVO EN EL DERECHO PENAL , por <i>Adán Nieto Martín</i>	21
1. Introducción	21
2. ¿Qué aporta el Derecho penal al <i>compliance</i> ?	22
3. ¿Qué aporta el <i>compliance</i> al Derecho penal?	30
3.1. Programas de cumplimiento y estructura de la imputación: <i>offenses and defenses</i>	31
3.2. Bases político-criminales de los programas de cumplimen- to: panóptico empresarial v. « <i>stakeholder democracy</i> »	32
3.3. <i>Offense</i> : ¿cómo medimos la eficacia de los programas de cumplimiento?	36
3.4. La decepcionante aplicación judicial	41
3.5. <i>Defense</i> : exigibilidad y programas de cumplimiento	44
4. <i>Compliance</i> y proceso penal	46
II. CUESTIONES FUNDAMENTALES DE COMPLIANCE Y DE- RECHO PENAL , por <i>Lothar Kublen</i>	51
1. Cuadro de situación	51
1.1. Concepto	51
1.2. Ejemplo	52
1.3. Posibilidades de sanción	53

	Pág.
1.4. Esfuerzos sobre <i>compliance</i> en el caso <i>Siemens</i>	59
1.5. <i>Compliance</i> en Alemania	61
2. Reflexiones sobre una teoría de <i>compliance</i> y Derecho penal	63
2.1. El interrogante.....	63
2.2. Cambio de valores.....	64
2.3. Aumento de los riesgos de responsabilidad	64
2.4. Intentos particulares de explicación.....	65
2.5. <i>Compliance</i> como autorregulación.....	67
3. Problemas normativos de <i>compliance</i> y Derecho penal.....	73
3.1. Deberes de vigilancia en la empresa	74
3.2. La posición jurídica de los encargados de <i>compliance</i>	74
3.3. Limitación del <i>compliance</i> mediante los derechos de los empleados	75
3.4. <i>Internal investigations</i>	75
3.5. Sanciones penales contra empresas	76

PARTE II

COMPLIANCE Y DEBERES DE VIGILANCIA DEL EMPRESARIADO

III. DEBERES DE VIGILANCIA Y COMPLIANCE EMPRESARIAL , por <i>Jesús-María Silva Sánchez</i>	79
1. El deber de vigilancia	79
1.1. Introducción.....	79
1.2. El fundamento y el contenido del deber de vigilancia: separación de esferas, confianza y desconfianza como modelos alternativos.....	84
1.3. Las consecuencias de la infracción del deber de vigilancia.....	90
1.4. Límites del deber de vigilancia	93
1.5. ¿Vigilancia en relaciones horizontales?	93
1.5.1. En niveles de alta y media dirección.....	93
1.5.2. En el seno del Consejo de Administración.....	94
1.6. Vigilancia interempresarial I: grupos.....	97
1.7. Vigilancia interempresarial II: terceros (<i>third parties</i>).....	98
1.8. La delegación de la vigilancia	99
2. <i>Compliance</i>	100
2.1. Introducción.....	100
2.2. <i>Compliance</i> como forma de organizar la vigilancia	102

	Pág.
2.2.1. Repercusiones sobre la responsabilidad penal de las personas jurídicas.....	102
2.2.2. Repercusiones sobre la responsabilidad penal de las personas físicas	103
2.3. La delegación de la vigilancia: programas de cumplimiento y <i>compliance officers</i>	103
3. Perspectivas	104
IV. COMPLIANCE Y DEBERES DE VIGILANCIA EN LA EMPRESA , por <i>Dennis Bock</i>	107
1. Introducción.....	107
2. § 130 <i>OWiG</i> y § 831 <i>BGB</i>	108
3. Supervisión jurídicamente establecida como suma de todas las medidas posibles, necesarias y exigibles para aminorar la probabilidad de que un empleado cometa hechos delictivos.....	110
3.1. Supervisión	110
3.2. Condiciones suficientes para la supervisión	111
4. Las medidas individuales en el ejemplo de la dirección de personal en la división del trabajo y la delegación	113
4.1. Gestión de riesgos internos.....	113
4.2. Selección.....	116
4.3. Instrucción.....	117
4.4. Control.....	118
4.5. Sanción	119
5. Resumen y perspectiva.....	120

PARTE III

COMPLIANCE Y DERECHOS DEL TRABAJADOR, ESPECIALMENTE DERECHO A LA PROTECCIÓN DE DATOS Y WHISTLEBLOWING

V. COMPLIANCE Y DERECHOS DE LOS TRABAJADORES , por <i>Víctor Gómez Martín</i>	125
1. Presupuestos metodológicos.....	125
2. <i>Corporate compliance</i> y Derecho penal.....	127
3. Investigaciones internas, <i>whistleblowing</i> y Derecho penal	130
4. Investigaciones internas, facultades de control del empresario y derechos de los trabajadores.....	132
4.1. Planteamiento.....	132
4.2. Registro personal (art. 18 ET).....	133

	Pág.
4.3. Intervención de medios productivos de la empresa (art. 20.3 ET).....	134
4.4. Entre la atipicidad y la justificación.....	136
5. <i>Whistleblowing</i> y derechos de los trabajadores.....	141
5.1. Planteamiento.....	141
5.2. <i>Whistleblowing</i> y derecho a la intimidad personal.....	141
5.3. <i>Whistleblowing</i> y derechos laborales.....	144
6. CONCLUSIÓN FINAL.....	146
VI. COMPLIANCE Y DERECHOS DEL TRABAJADOR , por <i>Frank Maschmann</i>	147
1. El Derecho laboral y de protección de datos como límite insuperable del <i>compliance</i>	147
1.1. Introducción.....	147
1.2. Los derechos de la personalidad del trabajador como límite hasta ahora.....	148
1.3. El § 32 <i>BDSG</i> como límite <i>lege lata</i>	149
1.4. Los §§ 32-32l <i>BDSG</i> del proyecto de 2010 como límite <i>legiferenda</i>	149
2. Algunas cuestiones básicas sobre el vigente derecho de protección de datos del empleado.....	151
2.1. Ámbito de aplicación.....	151
2.2. La <i>BDSG</i> como ley prohibitiva con reserva de autorización.....	152
2.3. El consentimiento del empleado como causa de justificación.....	152
3. Las medidas de control seleccionadas.....	153
3.1. Controles espontáneos.....	153
3.2. Videovigilancia.....	154
3.3. El interrogatorio del empleado.....	155
3.3.1. Derecho a negarse a dar información con base en el principio <i>nemo tenetur</i>	156
3.3.2. Derechos de flanqueo.....	160
3.4. Deber de denuncia.....	160
4. Los sistemas de comunicación de denuncias.....	162
4.1. Principios básicos.....	162
4.2. Denuncias en instancias externas a la empresa.....	163
4.3. Protección del denunciante frente a sanciones.....	166
5. Conclusiones.....	167

	Pág.
PARTE IV	
LA POSICIÓN JURÍDICA DEL COMPLIANCE OFFICER, ESPECIALMENTE SU POSICIÓN DE GARANTE Y DEBER DE TUTELA PATRIMONIAL	
VII. LA INTERVENCIÓN DELICTIVA DEL COMPLIANCE OFFICER , por <i>Mateo G. Bermejo/Omar Palermo</i>	171
1. Introducción.....	171
2. Los factores criminógenos presentes en las organizaciones empresariales.....	174
3. Los Programas de cumplimiento como aporte a la solución de los problemas de imputación individual en la empresa.....	176
3.1. Programas de cumplimiento: concepto, fuentes, contenido.....	176
3.2. La posición jurídica del <i>compliance officer</i> (CO): el empresario como garante, la posición del CO en la empresa, sus deberes, su ámbito de competencia.....	178
3.2.1. El empresario como garante.....	178
3.2.2. El CO como garante: la delegación de competencias y funciones.....	180
3.2.3. Programas de cumplimiento y responsabilidad penal del CO.....	183
4. El CO en la teoría de la intervención delictiva.....	189
4.1. Introducción.....	189
4.2. Dominio del hecho e intervención mediante omisión del CO.....	190
4.3. El CO en la teoría de la diferenciación: ¿garante de protección o garante de vigilancia?.....	193
4.4. La intervención del CO en el concepto «indiferenciado de omitente».....	194
4.5. La competencia por asunción del CO como fundamento de su responsabilidad penal.....	196
5. Conclusiones.....	201
VIII. LA POSICIÓN JURÍDICA (EN ESPECIAL, POSICIÓN DE GARANTE) DE LOS COMPLIANCE OFFICERS , por <i>Cornelius Prittwitz</i>	207
1. Introducción.....	207
2. Posición de garante del <i>compliance officer</i> : sobre la interdependencia entre dogmática jurídico-penal (económica) y política criminal (económica).....	208
2.1. Precomprensiones sobre el concepto, el fenómeno y el problema.....	208

	Pág.
2.2. <i>Compliance</i> y Derecho penal.....	210
2.3. La posición de garante del <i>compliance officer</i> en el contexto de la dogmática de los delitos de omisión.....	212
2.4. El puente desde la dogmática jurídico-penal hacia la política criminal económica.....	216
3. Resumen y panorama.....	218

PARTE V

COMPLIANCE E INVESTIGACIONES INTERNAS

IX. AUTOLIMPIEZA EMPRESARIAL: COMPLIANCE PROGRAMS, INVESTIGACIONES INTERNAS Y NEUTRALIZACIÓN DE RIESGOS PENALES , por <i>Juan Pablo Montiel</i>	221
1. <i>Internal Investigations</i> y grupos de problemas.....	221
2. El lugar de las investigaciones internas en el sistema de <i>Compliance-Management</i>	223
3. Directrices generales para el diseño e implementación de autorregulaciones sobre investigaciones internas.....	226
4. Injerencia en la intimidad de los trabajadores y neutralización de riesgos penales.....	229
4.1. Planteamiento de la cuestión.....	229
4.2. Adecuación típica de las medidas investigativas y dimensiones jurídicas de la intimidad.....	231
4.3. Injerencia de los investigadores en la intimidad de los trabajadores: ámbitos de riesgo permitido, consentimiento y justificación.....	235
5. Reflexiones finales.....	242
X. INVESTIGACIONES EMPRESARIALES INTERNAS DESDE LA PERSPECTIVA DEL ABOGADO , por <i>Oliver Saban</i>	245
1. Introducción.....	245
2. Concepto de investigación empresarial interna.....	246
3. Constelaciones de partida para las investigaciones empresariales internas.....	246
4. Decisiones de la empresa en torno a la conducción de investigaciones internas.....	248
4.1. La decisión sobre la conducción de una investigación empresarial interna.....	248
4.2. La decisión sobre la elección de los medios de investigación.....	250
4.3. La decisión sobre la información activa y la involucración de las autoridades.....	252

	Pág.
5. La decisión de la empresa de consultar abogados externos.....	254
5.1. Investigaciones empresariales internas como proceso jurídico.....	254
5.2. La asistencia al proceso de investigación interna a través de abogados.....	254
6. Límites del asesoramiento admisible por parte del abogado en el marco de una investigación empresarial interna.....	257
7. Sumario.....	258

PARTE VI

COMPLIANCE Y SANCIONES PENALES PARA LA EMPRESA

XI. SANCIONES PENALES CONTRA EMPRESAS EN ESPAÑA (HISPANICA SOCIETAS DELINQUERE POTEST) , por <i>Íñigo Ortíz de Urbina Gimeno</i>	263
1. Sanciones penales contra empresas: ¿por qué?.....	263
1.1. <i>Compliance</i> , responsabilidad penal de las personas jurídicas y autorregulación.....	263
1.2. Asimetrías informativas y política criminal de la RPPJ.....	268
1.3. Un importante «pero»: Derecho penal frente a Derecho administrativo en el ámbito de las personas jurídicas.....	271
1.3.1. La prevención general por medio del Derecho penal.....	271
1.3.2. <i>Ultima ratio</i> , responsabilidad penal y responsabilidad administrativa.....	272
2. RPPJ en el ordenamiento jurídico español: las «razones del legislador» y la regulación establecida.....	275
2.1. Las «razones» del legislador.....	275
2.2. La regulación establecida mediante la LO 5/2010.....	277
2.2.1. El art. 31 bis.1 y el principio de responsabilidad subjetiva.....	278
3. Conclusión provisional.....	281
XII. ¿COMPLIANCE MEDIANTE LA PUNIBILIDAD DE ASOCIACIONES? , por <i>Hans Kudlich</i>	283
1. Introducción.....	283
2. La punibilidad de asociaciones y la capacidad de acción de las empresas.....	285
3. Punición de asociaciones y asequibilidad (<i>Ansprechbarkeit</i>) jurídico-penal.....	287

