

JUAN MARÍA RODRÍGUEZ ESTÉVEZ

Profesor de Derecho Procesal Penal y Derecho Penal Empresario  
Universidad Austral - Argentina

# RIESGO PENAL PARA DIRECTIVOS DE EMPRESA

*Atribución de responsabilidad penal*

*Prólogo de*  
PERCY GARCÍA CAVERO

editorial  
**B de f**  
Montevideo - Buenos Aires

2016

*Julio César Faira* - Editor

I.S.B.N.: 978-9974-708-98-3

En Buenos Aires, República Argentina:

© Euros Editores S.R.L.

Av. Congreso 4744 (C1431AAP) - Tel./Fax: (005411) 4522-1483

e-mail: euroseditores@fibertel.com.ar

www.euroseditores.com

En Montevideo, República Oriental del Uruguay:

© B de F Ltda.

Buenos Aires 671 (CP 11000) - Tel./Fax: (00598) 2916-5238

e-mail: bdef@netgate.com.uy

www.editorialbdef.com

*Hecho el depósito que establece la ley. Derechos reservados.*

Impreso en Argentina en el mes de septiembre de 2016 por:

*La Imprenta Ya*, Bouchard 4381, Tel.: (005411) 4761-8080

Munro, Buenos Aires.

www.laimprentaya.com.ar

1102804

## ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XV
AGRADECIMIENTOS .....	XIX
PRÓLOGO.....	XXI

### Capítulo I

#### IMPUTACIÓN PENAL PERSONAL EN LA EMPRESA: ENCUADRE Y MARCO REFERENCIAL

I. Introducción: problemas verificables a la hora de concretar una imputación penal para los directivos de empresas .....	1
II. Determinación de responsabilidad penal individual en estructuras organizadas .....	3
III. Dificultades a la hora de la determinación de la causalidad y su impacto en la responsabilidad penal de los directivos de empresa.....	4
IV. Cuestiones relativas a la imputación objetiva del comportamiento .....	7
V. Los estándares de la imputación subjetiva en el ámbito penal empresario individual.....	10
VI. Problemas de autoría, participación y comportamientos neutrales .....	12
VII. Incidencia de cuestiones normativas extrapenales..	15
VIII. Perspectiva amplia de análisis: hacia una política criminal económica .....	18

### Capítulo II

#### BIEN COMÚN POLÍTICO Y DIGNIDAD DE LA PERSONA EN MATERIA PENAL EMPRESARIA INDIVIDUAL

I. La crisis del derecho penal y su impacto en el derecho penal empresario .....	21
II. El fenómeno expansivo del derecho penal sobre la actividad empresaria de las personas .....	27

III. La sociedad de riesgo como marco de implementación de la expansión del Derecho Penal.....	32
IV. La posición de garante del empresario frente a los riesgos propios de la actividad: fundamento e implicancias .....	38

### Capítulo III

#### EL ACTUAR EN LUGAR DE OTRO Y LA FUNCIÓN DE LA PENA EN EL DERECHO PENAL EMPRESARIO

I. El rol como marco normativo de imputación de responsabilidad penal.....	45
II. Delitos especiales propios y supuestos de infracción de un deber.....	47
III. Función de la pena en este contexto.....	49
IV. El bien jurídico como correctivo funcional de la legalidad formal y como marco orientador de la pena .....	53
V. El sentido de los principios penales y la función de la pena en materia penal empresaria .....	59
VI. Introducción a la responsabilidad penal de directivos de empresa en el ámbito de delitos especiales propios.....	65
VII. Fundamento político-criminal del actuar en lugar de otro: algunas reflexiones a partir de la quiebra impropia (art. 178 del Código Penal).....	67
VIII. Aproximación dogmática al actuar en lugar de otro en derecho penal .....	74
IX. El actuar en lugar de otro y la discusión sobre la responsabilidad penal de las personas jurídicas ....	80
X. La discusión político-criminal acerca de la implementación del actuar en lugar de otro en el derecho penal positivo: un modelo legalista vs. un modelo axiológico .....	82
XI. El administrador de hecho y el principio de legalidad.....	85
a) Administrador designado de modo ineficaz .....	86
b) El administrador de hecho propiamente dicho .....	87
XII. La actuación en lugar de otro y el riesgo de incurrir en responsabilidad penal objetiva .....	91

## Capítulo IV

### IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL DEL EMPRESARIO POR DELITOS CULPOSOS DE SUS DEPENDIENTES

I. El marco del debate: criterios de imputación de responsabilidad penal para directivos de empresa por la comisión de delitos culposos de sus subordinados.....	99
II. Ámbito de implementación .....	102
III. Imputación de responsabilidad penal hacia arriba por un delito culposo cometido por un subordinado....	107
a) El núcleo de la cuestión jurídico-penal .....	108
b) Las especiales características del subordinado como fundamento de responsabilidad penal por negligencia hacia arriba .....	109
c) Criterios de imputación de responsabilidad penal para el presidente de la empresa .....	111
IV. ¿Es posible afirmar una responsabilidad penal del empresario con fundamento en los delitos de infracción de un deber? .....	113
a) Los delitos de organización y de infracción de un deber como dos fundamentos de la responsabilidad penal .....	114
b) ¿Puede la competencia institucional convertirse en un estándar normativo dinámico o debe circunscribirse a competencias limitadas y estáticas?.....	122
c) Crítica a los delitos de infracción de un deber y lineamientos para su refutación .....	126
d) Comportamiento imprudente de los subordinados como un supuesto de puesta en marcha de riesgo no permitido del empresario derivado de la inobservancia del deber de vigilancia .....	127

## Capítulo V

### LA COMISIÓN POR OMISIÓN COMO FUNDAMENTO DE IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL DE LA PERSONA EN LA EMPRESA

I. Introducción y modo de abordar el tema.....	133
II. La importancia de la comisión por omisión en el ámbito de la imputación penal empresaria: prestaciones y problemas .....	135

III. Encuadre iusfilosófico de la problemática de la omisión .....	146
IV. La omisión en derecho penal: cuestión terminológica y clasificatoria .....	151
V. Lineamientos dogmáticos del delito de comisión por omisión .....	155
VI. La imputación en comisión por omisión y el principio de legalidad.....	160
a) Cláusulas generales de comisión por omisión .....	161
b) Innecesariedad de la cláusula general de comisión por omisión: conflicto entre interpretación normativa y exigencias de legalidad.....	166
VII. La decisión político-criminal al momento de implementar la comisión por omisión en el sistema legal local y las tendencias asistemáticas.....	174
a) El éxodo irracional y antisistemático de la tipicidad culposa a la comisión por omisión dolosa .....	177
b) Las denominadas omisiones intermedias y su incidencia en el modo de regular la comisión por omisión en la Argentina .....	180
c) La solidaridad como fundamento de imputación ...	184
d) La irrenunciable implementación de la imputación objetiva en supuestos de comisión por omisión .....	186
e) Supuestos de delitos dolosos de dependientes y riesgo penal de directivos de empresa.....	187
VIII. El caso “Valdez”: el poder de decisión como núcleo central de imputación .....	188
a) Los hechos del caso.....	189
b) Los fundamentos del fallo .....	190
c) Proyecciones prácticas del fallo.....	192
IX. El caso “D’Aquila”: posición de garantía y exigencia del poder de evitación como fundamento de imputación en comisión por omisión .....	193
a) Los hechos del caso.....	194
b) Los agravios en la Cámara de Casación.....	195
c) La decisión de la Casación.....	195
d) Consideraciones y proyecciones prácticas.....	197
X. El caso “Kazes”: división de funciones e imputación penal.....	198
a) Los hechos del caso.....	198
b) El <i>holding</i> del fallo.....	199
c) Comentarios .....	201

XI. El caso de las transfusiones de sangre contaminada: ¿el delegante debe aportar los medios o el delegado debe autogestionárselos de modo sustituto? .....	201
a) Los hechos del caso.....	202
b) Los imputados y sus respectivas esferas de competencia.....	203
c) Delegación de la posición de garante y dotación de medios: el caso de la jefa de Hemoterapia .....	204
d) Una valoración personal: ¿Es la realidad tan formal como plantea el esquema de las actuaciones conforme al rol? .....	208
e) Algunas proyecciones prácticas del fallo en perspectiva crítica.....	210

## Capítulo VI

### IMPUTACIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL PARA EL PARTÍCIPE EN DERECHO PENAL EMPRESARIO

I. Introducción .....	213
a) Fundamentos: la responsabilidad del partícipe en derecho penal empresario y los principios penales .....	213
b) Prestaciones del principio de legalidad.....	217
c) Los aportes del principio de culpabilidad .....	220
d) ¿Es el contador garante del deber tributario del contribuyente? Discusión acerca de los fundamentos del título de imputación .....	222
e) Actuación profesional y riesgo penal: en busca de criterios razonables de imputación para el partícipe ..	231
f) Recapitulando algunas cuestiones .....	241
II. Ámbito de aplicación I: los contadores y la ley penal tributaria.....	242
a) El caso “Donato Construcciones S.R.L.” y una primera implementación de juicios de reproche para el contador.....	242
b) El caso “Seguridad & Custodia S.R.L.” y la expansión de los criterios de imputación para el partícipe .....	250
c) Algunas consideraciones en perspectiva crítica....	254
III. Ámbito de aplicación II: escribanos y participación penal.....	269

a) Los escribanos y la responsabilidad penal .....	269
b) El caso “Vigil” .....	279
c) Algunos comentarios y proyecciones prácticas.....	285
IV. Responsabilidad penal de profesionales y participación secundaria.....	290
<b>CONCLUSIONES</b>	
I. Imputación penal personal dentro de la empresa: encuadre y marco referencial.....	293
II. La responsabilidad penal propia del directivo por su actuación en nombre de la empresa .....	297
III. Responsabilidad penal del empresario por delitos culposos de los subordinados .....	301
IV. Imputación penal del empresario en comisión por omisión .....	303
V. Imputación penal empresaria para el partícipe.....	307
 BIBLIOGRAFÍA .....	 311