

# ÍNDICE

|                   | Pág. |
|-------------------|------|
| INTRODUCCIÓN..... | 15   |

## PRIMERA PARTE

### **EL CONTENIDO DE INJUSTO EN EL DELITO DE CORRUPCIÓN EN EL SECTOR PRIVADO**

|   |    |
|---|----|
| CAPÍTULO I. CINCO AÑOS DE EVOLUCIÓN LEGISLATIVA<br>(2010-2015) .....  | 29 |
| 1. LA REGULACIÓN DE PARTIDA.....  | 32 |
| 1.1. Elementos ajenos a un modelo estrictamente competencial<br>del delito .....  | 34 |
| 1.1.1. Los criterios de menor gravedad de la conducta.....  | 34 |
| 1.1.2. No contemplación de la ventaja para tercero en la co-<br>rrupción privada pasiva .....   | 35 |
| 1.1.3. La omisión del empresario como sujeto activo en la<br>corrupción privada pasiva .....  | 36 |
| 1.1.4. La inclusión de un expreso «incumplimiento de obli-<br>gaciones en la adquisición o venta de mercancías o<br>en la contratación de servicios profesionales» como<br>elemento típico..... | 38 |
| 1.2. Consecuencias extraíbles.....  | 46 |
| 2. LA REGULACIÓN ACTUAL. DOS ALTERNATIVAS DE IN-<br>TERPRETACIÓN .....  | 51 |
| 2.1. Elementos típicos modificados. En particular, supresión de<br>la referencia al «incumplimiento de obligaciones». El actual<br>componente de infracción de deber de la conducta .....       | 51 |
| 2.2. Las dos alternativas en la concepción del delito. Toma de<br>postura .....   | 58 |

|  | Pág.      |
|--|-----------|
| <b>CAPÍTULO II. DESLEALTAD EXTERNA (HACIA OTROS COMPETIDORES Y EL MERCADO) E INTERNA (HACIA EL PROPIO PRINCIPAL) .....</b>   | <b>69</b> |
| 1. TUTELA DIRECTA DE LOS INTERESES DE LOS COMPETIDORES Y TUTELA MEDIATA DE LA COMPETENCIA .....  | 69        |
| 1.1. La competencia en el mercado como bien jurídico .....   | 69        |
| 1.2. El principio de eficiencia en el mercado como objeto de ataque.....   | 79        |
| 1.3. Tutela directa de los intereses de los competidores. Exigencia de aptitud lesiva sobre la <i>capacidad competitiva de empresas concretas o determinables</i> .....                        | 81        |
| 1.4. Exclusión de los consumidores.....  | 87        |
| 2. VALORACIÓN DE ALGUNOS CONTRAPESOS UTILIZADOS PARA LA CONTENCIÓN DE UNA TIPICIDAD EXPANSIVA: ADECUACIÓN SOCIAL, RIESGO PERMITIDO, CLIMA DE CORRUPCIÓN PREEXISTENTE Y <i>COMPLIANCE</i> ..... | 91        |
| 3. LA CORRUPCIÓN COMO FORMA DE COMISIÓN.....   | 96        |
| 3.1. El componente de deslealtad interna en la conducta de corrupción pasiva y la desatención del interés de la empresa.....   | 96        |
| 3.2. Transacciones perjudiciales, beneficiosas y neutras para el principal.....  | 104       |
| 3.2.1. Transacciones beneficiosas .....  | 104       |
| 3.2.2. Transacciones neutras. Su frontera con las transacciones perjudiciales típicas .....  | 105       |
| 4. ACEPTACIÓN DE VENTAJAS POR PARTE DEL DIRECTIVO, ADMINISTRADOR, EMPLEADO O COLABORADOR CON EL CONOCIMIENTO/CONSENTIMIENTO DEL PRINCIPAL.   | 112       |
| 4.1. Planteamientos básicos y equívocos .....  | 113       |
| 4.2. Interpretación del consentimiento como expresión de la libertad de empresa .....  | 115       |
| 4.3. Alcance del consentimiento .....  | 118       |
| 4.4. Legitimación para consentir.....  | 119       |

SEGUNDA PARTE  
MODALIDADES TÍPICAS

|  |     |
|--|-----|
| <b>PRELIMINAR</b> .....  | 125 |
| <b>CAPÍTULO III. CORRUPCIÓN PRIVADA PASIVA. ELEMENTOS ESPECÍFICOS</b> .....  | 129 |
| 1. SUJETO ACTIVO .....   | 129 |
| 1.1. Directivo, administrador, empleado o colaborador de una empresa mercantil o de una sociedad .....   | 129 |
| 1.1.1. El dependiente .....  | 129 |
| 1.1.1.1. Empleados y directivos .....  | 131 |
| 1.1.1.2. Administradores .....   | 132 |
| 1.1.1.3. Colaboradores .....   | 143 |
| 1.2. El círculo de posibles <i>principales</i> . El <i>operador</i> de mercado como referente idóneo .....   | 152 |
| 1.2.1. «Empresa mercantil» .....   | 154 |
| 1.2.1.1. Inclusión del empresario individual como <i>principal</i> (no sujeto activo) .....  | 154 |
| 1.2.1.2. Asociaciones y organizaciones. Fundaciones .....  | 155 |
| 1.2.2. «Sociedad» .....  | 157 |
| 1.2.2.1. En general .....  | 157 |
| 1.2.2.2. Supuestos excluidos o dudosos: comunidades de bienes, uniones temporales de empresas, comunidades de propietarios, entidades sin ánimo de lucro o juntas de compensación urbanística .....        | 159 |
| 1.2.2.3. Inclusión de empresas o sociedades que prestan servicios públicos. Concurso con el cohecho .....  | 165 |
| 1.3. Falta de referencia al empresario como sujeto activo .....  | 171 |
| 1.3.1. Toma de postura: justificación de la ausencia del empresario. La satisfacción del interés objetivo de la empresa (o subjetivo del empresario individual) como parte de la libertad de mercado ..... | 174 |
| 1.3.2. Posturas favorables a la inclusión del empresario. Crítica .....  | 182 |
| 1.3.2.1. Planteamientos que asumen su ausencia <i>de lege lata</i> .....   | 183 |

|  | Pág. |
|--|------|
| 1.3.2.2. Planteamientos que no asumen su ausencia<br><i>de lege lata</i> .....   | 187  |
| 2. LA ACCIÓN TÍPICA .....  | 194  |
| 2.1. «Solicitar» .....   | 195  |
| 2.2. «Aceptar y recibir» .....   | 202  |
| 2.3. Formas imperfectas de ejecución .....   | 204  |
| 3. ACTUACIÓN EN CALIDAD DE DEPENDIENTE .....   | 206  |
| 3.1. Tesis amplia: capacidad material para favorecer a otro .....  | 206  |
| 3.2. Propuesta de interpretación restrictiva. Favorecimiento di-<br>recto. Ejercicio de funciones específicas relativas a la contra-<br>tación de bienes y servicios o a la realización de otras transac-<br>ciones por cuenta del principal con capacidad para vincular<br>al principal en sus relaciones comerciales <i>ad extra</i> ..... | 207  |
| <b>CAPÍTULO IV. CORRUPCIÓN PRIVADA ACTIVA. ELEMENTOS<br/>ESPECÍFICOS</b> .....   | 211  |
| 1. GENERALIDADES. AUSENCIA DE INFRACCIÓN DE DEBE-<br>RES <i>AD INTRA</i> .....   | 211  |
| 2. SUJETO ACTIVO .....   | 213  |
| 2.1. ¿Delito común o especial? .....   | 213  |
| 2.2. Supuestos específicos: corrupción activa y actividad notarial... ..   | 216  |
| 2.3. Responsabilidad penal de la empresa. Sentido del favoreci-<br>miento «a él o a un tercero frente a otros» .....   | 221  |
| 3. LA ACCIÓN TÍPICA: «PROMETER, OFRECER, CONCEDER» .....   | 224  |
| <b>CAPÍTULO V. CORRUPCIÓN PRIVADA PASIVA Y ACTIVA. ELE-<br/>MENTOS COMUNES</b> .....   | 227  |
| 1. ACTUACIÓN PARA FAVORECER O SER FAVORECIDO IN-<br>DEBIDAMENTE .....  | 228  |
| 1.1. Naturaleza: ¿Elemento subjetivo del injusto o mera exigencia<br>de idoneidad de la conducta? Tipo subjetivo .....   | 228  |
| 1.2. Favorecimiento. Carácter « <i>indebido</i> » .....  | 232  |
| 1.3. Contextualización de la actuación en el ámbito de la adquisi-<br>ción o venta de mercancías, contratación de servicios o en las<br>relaciones comerciales .....   | 234  |
| 2. EL OBJETO DE LA CORRUPCIÓN: EL « <i>BENEFICIO O VEN-<br/>TAJA NO JUSTIFICADOS</i> » .....   | 237  |
| 2.1. Naturaleza y contenido .....  | 237  |
| 2.2. Destinatario: el corrupto pasivo o un tercero .....   | 243  |

|   | Pág.       |
|---|------------|
| 2.2.1. Concepto de tercero .....  | 246        |
| 2.2.2. Calificación del tercero perceptor. Receptación y participación a título lucrativo.....                            | 247        |
| 2.3. Carácter «no justificado» .....  | 249        |
| 2.3.1. Posición mayoritaria. La adecuación social de la conducta.....   | 249        |
| 2.3.2. Posición personal. El carácter <i>no justificado</i> como expresión de la deslealtad interna del comportamiento... | 251        |
| 2.4. Carácter causal: idoneidad de la ventaja.....  | 255        |
| 3. ACTUACIÓN «POR SÍ O POR PERSONA INTERPUESTA» .....   | 260        |
| <b>CAPÍTULO VI. TIPOS DERIVADOS .....</b>   | <b>265</b> |
| 1. TIPO PRIVILEGIADO .....  | 265        |
| 2. TIPO AGRAVADO .....  | 271        |

### TERCERA PARTE

## RELACIONES CONCURSALES, CONSECUENCIAS JURÍDICAS Y ASPECTOS PROCESALES

|   |            |
|---|------------|
| <b>CAPÍTULO VII. RELACIONES CONCURSALES.....</b>  | <b>277</b> |
| 1. CORRUPCIÓN PRIVADA Y ADMINISTRACIÓN DESLEAL ...  | 277        |
| 1.1. Corrupción pasiva .....  | 277        |
| 1.2. Corrupción activa .....  | 291        |
| 2. CORRUPCIÓN PRIVADA Y ESTAFA .....  | 297        |
| 3. CORRUPCIÓN PRIVADA Y CORRUPCIÓN PÚBLICA: RELACIÓN CON LOS DELITOS DE COHECHO Y FRAUDE..... | 304        |
| 4. CORRUPCIÓN PRIVADA, ORGANIZACIONES Y GRUPOS CRIMINALES.....                                | 308        |
| 5. CORRUPCIÓN PRIVADA EN CONTEXTOS DE INTIMIDACIÓN .....                                      | 310        |
| 6. CORRUPCIÓN PRIVADA Y AUTOBLANQUEO DE CAPITALS .....  | 312        |

*Índice*

|  | <u>Pág.</u> |
|--|-------------|
| <b>CAPÍTULO VIII. CONSECUENCIAS JURÍDICAS</b> .....                        | 315         |
| 1. PENAS IMPONIBLES A LA PERSONA FÍSICA .....                              | 315         |
| 2. PENAS IMPONIBLES A LA PERSONA JURÍDICA (SÓLO CORRUPCIÓN ACTIVA) .....   | 320         |
| 3. CONSECUENCIAS ACCESORIAS .....  | 323         |
| 3.1. Consecuencias del art. 129 CP .....                                   | 323         |
| 3.2. Comiso de las ganancias y comiso ampliado .....                       | 325         |
| <b>CAPÍTULO IX. ASPECTOS PROCESALES</b> .....                              | 329         |
| 1. PERSEGUIBILIDAD DE OFICIO .....   | 329         |
| 2. EXTRATERRITORIALIDAD DE LA JURISDICCIÓN PENAL [ART. 23.4.n) LOPJ] ..... | 331         |
| <b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....  | 335         |