

ÍNDICE

PRIMERA PARTE.- CUESTIONES GENERALES EN LA CRIMINALIDAD DEL SECTOR PÚBLICO EMPRESARIAL

CAPÍTULO I.- LAS ENTIDADES DEL SECTOR PÚBLICO EMPRESARIAL Y EL CONCEPTO PENAL DE FUNCIONARIO PÚBLICO

Mercedes García Arán

1. Planteamiento y convivencia de conceptos penales de funcionario
2. Concepto general de funcionario a efectos penales: la vía pragmática de la jurisprudencia.
 - 2.1 Participación en el ejercicio de funciones públicas
 - 2.2. El título habilitante de la participación en el ejercicio de funciones públicas: disposición inmediata de la ley, elección o nombramiento de la autoridad competente.
3. Recapitulación: la responsabilidad penal de las empresas públicas y la de las personas físicas que actúan en su nombre.
 - 3.1. Algunas personas jurídicas, funcionarios a efectos penales
 - 3.2. Las personas físicas actuantes en el ámbito de empresas públicas y su consideración como funcionarios a efectos penales.
4. El funcionario público en la parte especial y en la normativa europea.
 - 4.1 Quienes ejercen funciones públicas según la UE (art. 427 b) CP)
 - 4.2 La función de servicio público en la gestión de intereses financieros de la UE (art. 427 d) CP).
5. Conclusión
6. Bibliografía citada

CAPÍTULO II.- EL PROBLEMA DEL SUJETO ADMINISTRATIVO EN LA ATRIBUCIÓN DE RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS SOCIEDADES MERCANTILES PÚBLICAS

Carlos Padrós Reig

1. Introducción
2. El sujeto en la legislación administrativa general.
 - 2.1. Específicamente la distinción entre empresa pública y sociedad mercantil pública.
3. El sujeto en la legislación administrativa especial.
 - 3.1. Normas de contabilidad.
 - 3.2. Contratación.
 - 3.3. Un reciente ejemplo práctico: las escuelas privadas concertadas en Bélgica, ¿son una unidad institucional pública? STJUE (Sala 10ª) de 28 de abril de 2022.
 - 3.4. La Ley 2/2023, de 20 de febrero, reguladora de la protección de las personas que informen sobre infracciones normativas y de lucha contra la corrupción.

4. Final
5. Bibliografía.

CAPÍTULO III.- LOS PRESUPUESTOS DE RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS SOCIEDADES MERCANTILES PÚBLICAS

Antonio Cardona Barber

1. Introducción
 2. El delito ha de cometerse efectivamente dentro de la estructura de una sociedad mercantil pública
 - 2.1 Las entidades públicas empresariales
 - 2.2 Las sociedades mercantiles públicas
 - 2.3 Las diferencias entre los entes públicos empresariales y las sociedades mercantiles públicas que pueden justificar el doble estatuto de responsabilidad penal del sector público empresarial
 3. Requisitos de la responsabilidad penal en las sociedades mercantiles públicas
 - 3.1 Que el delito cometido lo haya sido por algunas de las personas físicas elegidas por el legislador penal
 - 3.2 Que el delito cometido sea uno de los previstos en el listado cerrado determinado por el legislador penal
 - 3.3 Que el delito se haya cometido en beneficio (directo o indirecto) de la sociedad mercantil pública
 4. Los distintos tipos de sociedades mercantiles públicas previstas en el código penal y su distinto régimen de responsabilidad penal
 5. Conclusiones
- Bibliografía

SEGUNDA PARTE.- LAS FORMAS DE CORRUPCIÓN EN LAS EMPRESAS PÚBLICAS

CAPÍTULO IV.- EL OBJETO MATERIAL DEL DELITO DE PREVARICACIÓN ADMINISTRATIVA: APROXIMACIÓN AL CONCEPTO DE “RESOLUCIÓN EN ASUNTO ADMINISTRATIVO”

Jordi Casas Hervilla

1. Consideraciones preliminares.
2. Aproximación al delito de prevaricación administrativa
3. Objeto material del delito de prevaricación.
 - 3.1. La discutible identificación entre los conceptos de “resolución administrativa” y “resolución en asunto administrativo”.
 - 3.2. Resoluciones y actos de trámite.

3.3. Expansión del Derecho penal y ampliación del objeto material del delito de prevaricación.

3.4. Resoluciones de los órganos constitucionales.

4. Bibliografía

CAPÍTULO V.- APROXIMACIÓN A LA REFORMA DE LOS DELITOS DE MALVERSACIÓN OPERADA POR LA LO 14/2022, DE 22 DE DICIEMBRE

Jordi Casas Hervilla

1. Consideraciones preliminares a propósito de los delitos de malversación

2. La reforma de los delitos de malversación (LO 14/2022, de 22 de diciembre): cuestiones introductorias

3. El actual artículo 432 CP

3.1. Malversación y ánimo de lucro

3.2. Objeto material del delito

3.3. Administración desleal del patrimonio público

4. Malversación de uso (art. 432 Bis CP)

5. Desvío de fondos públicos a finalidades públicas (art. 433 Cp)

6. Cláusula premial (art. 434 Cp)

Bibliografía

CAPÍTULO VI.- PROPUESTAS PARA UNA REINTERPRETACIÓN DE LOS ELEMENTOS ESENCIALES DEL DELITO DE NEGOCIACIONES PROHIBIDAS A FUNCIONARIOS. ART. 439 CP

Rafael Rebollo Vargas

1. Cuestiones previas.

2. Una breve referencia a los antecedentes inmediatos del delito de negociaciones prohibidas a funcionarios.

3. Algunas reflexiones controvertidas sobre el bien jurídico y la naturaleza del delito.

4. Criterios para delimitar el ámbito de la sanción penal del ilícito administrativo por vulneración del deber de abstención.

5. El núcleo del comportamiento típico: el aprovechamiento.

6. Los problemas concursales en relación con el delito de fraude de subvenciones, art. 436 Cp.

7. Bibliografía.

CAPÍTULO VII.- LA RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS EN LOS DELITOS DE COHECHO

Mª José Rodríguez Puerta

1. Planteamiento

2. La responsabilidad de los miembros de sociedades mercantiles públicas por la comisión de alguna de las formas de cohecho previstas en los arts. 419 y ss. del Código penal

2.1. El cohecho pasivo de los art. 419 a 422 CP

- a) El sujeto activo
- b) El acto propio del cargo
- c) ¿Debe limitarse la responsabilidad a los cargos de dirección?

2.2. Cohecho activo del art. 424 CP

3. La responsabilidad de la persona jurídica por la comisión de alguna de las formas de cohecho previstas en los arts. 419 y ss. del Código penal

3.1. Cohecho pasivo

3.2. Cohecho activo

4. La responsabilidad por la comisión de alguna de las formas de corrupción en los negocios del art. 286 ter) del Código penal

4.1 La competencia para conocer de esta clase de cohecho

- a) La responsabilidad por cohecho pasivo
- b) La responsabilidad por cohecho activo

5. Bibliografía

CAPÍTULO VIII.- PELIGROS Y VÍAS DE CONTENCIÓN DEL TRÁFICO DE INFLUENCIAS EN LAS SMP

Miriam Cugat Mauri

1. Introducción

2. Los requisitos aplicativos del tráfico de influencias en el ámbito de las SMP

2.1 Los sujetos del delito

- a) El funcionario como autor de la influencia en el art. 428 CP
 - a.1 El funcionario externo a la SMP como autor de la influencia
 - a.2 El funcionario interno a la SMP como autor de la influencia
- b) El particular como autor de la influencia del art. 429 CP
- c) El funcionario al servicio de la SMP como objeto de la influencia
- d) El intermediario

2.2 La influencia con prevalimiento

2.3 La resolución beneficiosa

- 2.4 La venta de influencias (art. 430 CP)
- 3. La RPPJ por el delito de tráfico de influencias (art. 430 cp)
- 4. Fuentes de peligro
 - 4.1 La autoridad designante
 - 4.2 El partido político decisor
 - 4.3 El ex alto cargo
 - 4.4 Familiares, amigos y otros
- 5. Medidas preventivas
 - 5.1 Las medidas aplicables por los propios entes
 - 5.2. Las medidas políticas.
 - 5.3 Las medidas penales
- 6. Conclusiones
- 7. Bibliografía

CAPÍTULO IX.- EL DELITO DE REVELACIÓN DE SECRETOS ANTE LA EVOLUCIÓN DEL SECTOR PÚBLICO INSTITUCIONAL: LA EXPERIENCIA DE LOS PUNTOS DE ENCUENTRO FAMILIAR

Paz Lloria García

- 1. Introducción
- 2. Los delitos de revelación de secretos e informaciones reservadas por funcionario público
 - 2.1. Los delitos cometidos por funcionario público o personal al servicio de la Administración. El concurso de normas entre los arts. 417 y 197-198 del CP
 - 2.2. El funcionario público y la persona que participa de la función pública como sujetos activos de estos delitos
 - 2.3. El régimen de la responsabilidad penal de las personas jurídicas en relación con estos ilícitos
- 3. La responsabilidad penal de los entes instrumentales y la naturaleza de los puntos de encuentro familiar
 - 3.1. Los entes públicos instrumentales
 - 3.2. La naturaleza jurídica de las empresas que prestan servicios como puntos de encuentro familiar y la caracterización o no como em-pleados públicos de los trabajadores al servicio de las mismas
 - 3.3. Laguna de punibilidad y posible solución
- 4. A modo de conclusión
- 5. Bibliografía citada

TERCERA PARTE.- LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL DELITO

CAPÍTULO X.- PENAS APLICABLES A LAS PERSONAS JURÍDICAS Y RÉGIMEN ESPECIAL DE LAS EMPRESAS PÚBLICAS

Maria Jesús Guardiola Lago

1. Introducción
2. Finalidad(es) de las penas aplicables a las personas jurídicas
3. Las penas para las personas jurídicas en España
 - 3.1 Cuestiones generales
 - 3.2 Especial consideración a la pena de multa.
4. Valoración de las sanciones penales aplicables a las personas jurídicas y a las sociedades mercantiles públicas.
 - 4.1 Régimen general sancionador de la persona jurídica
 - 4.2 Régimen penológico limitado de las sociedades mercantiles públicas
5. Conclusiones
6. Bibliografía

CAPÍTULO XI.- LA JUSTICIA RESTAURATIVA COMO ESTRATEGIA DE ABORDAJE DE LA CORRUPCIÓN EN EL SECTOR PÚBLICO EMPRESARIAL

Daniela Gaddi

1. Introducción
2. Justicia restaurativa y corrupción: problemas clave
 - 2.1. Justicia restaurativa y delitos complejos
 - 2.2. Justicia restaurativa y victimización supraindividual
 - 2.3. La corrupción en el sector público empresarial: daños materiales e inmateriales
3. El caso acuamed
 - 3.1. Fase del procedimiento: ejecución de la pena
 - 3.2. Las personas participantes en el encuentro
 - 3.3. En particular: la victimización de los alertadores
 - 3.4. Realización del encuentro
4. Procesos restaurativos y participación ciudadana
5. Conclusiones
6. Bibliografía

CUARTA PARTE.- EL ESTADO DE LAS COMPLIANCE EN EL SECTOR PÚBLICO EMPRESARIAL

I. LA SITUACIÓN EN ESPAÑA

CAPÍTULO XII.- LA REALIDAD ACTUAL: MODELOS Y ESTUDIOS DE CAMPO

Joan Baucells Lladós Jose Manuel Valderrama Elisenda Escoda

1. Especificidades de los modelos de prevención del delito en el sector público empresarial (Joan Baucells Lladós)

1.1. La responsabilidad penal de las sociedades mercantiles públicas y el desarrollo del compliance.

1.2 La situación en las Entidades Públicas Empresariales.

2. Resultados del estudio de campo del tribunal de cuentas (José Manuel Valderrama)

2.1. Objeto del informe, metodología y entidades participantes.

2.2. Resultados sobre el grado de implementación

a) Sistema de prevención de riesgos penales

b) Sistema ético

c) Transparencia

3. Resultados del estudio de campo de la Oficina Antifraude de Cataluña (Elisenda Escoda)

3.1. Resultados del estudio de campo sobre el cumplimiento normativo y la integridad en el sector público empresarial de Cataluña

a) Objeto del informe, metodología y entidades participantes:

b) Grado de implementación del cumplimiento normativo y la integridad en el sector público empresarial de Cataluña.

b.1. El sistema de prevención de riesgos

b.2. El sistema ético: códigos, comisiones y canales éticos

b.3. Canales internos de alerta

b.4. Transparencia

b.5. La prevención de riesgos en particular: conflictos de interés y contratación pública.

4. Bibliografía

CAPÍTULO XIII.- ENTIDADES DEL SECTOR PÚBLICO EMPRESARIAL DE CATALUNYA Y CUMPLIMIENTO NORMATIVO: ASPECTOS PARA UN DEBATE ABIERTO

Miguel Ángel Gimeno. Adán Nieto Martín.

1. Introducción.

2. Programas de cumplimiento en entidades del sector público empresarial.

2.1 El papel de las administraciones propietarias.

- 2.2 Integridad y cumplimiento normativo: ¿un mismo concepto?
- 3. La importancia de la política criminal europea.
 - 3.1 La Directiva sobre alertadores y los canales internos de denuncias.
 - 3.2 El Proyecto de Directiva sobre lucha contra la corrupción.
- 4. Una recomendación más para el futuro: un cumplimiento normativo transparente.

CAPÍTULO XIV.- CONDICIONALIDAD PRESUPUESTARIA Y LUCHA CONTRA LA CORRUPCIÓN EN EL SECTOR PÚBLICO: LA “NUEVA GENERACIÓN” DE CUMPLIMIENTO NORMATIVO EN EUROPA

Anna Vilà Cuñat

- 1. Consideraciones preliminares
 - 1.1. El contexto normativo de la condicionalidad financiera
 - 1.2. El mecanismo de la condicionalidad financiera
- 2. El mecanismo de condicionalidad: la amplitud respecto a la compliance penal
 - 2.1. El sujeto sometido a condición
 - 2.2. El objeto de la condición
- 3. El mecanismo de condicionalidad: la influencia frente a la compliance penal
 - 3.1. Un control interno facilitado por los valores
 - 3.2. Una aplicación pendiente de evaluación
- 4. Reflexiones conclusivas y cuestiones abiertas
- 5. Bibliografía

II. LA SITUACIÓN EN ITALIA

INTRODUCCIÓN AL CAPITOLO ITALIANO

Luigi Foffani

CAPÍTULO XV.- IL PANORAMA NORMATIVO

Lavinia Messori

- 1. Premessa
- 2. La nozione di società pubblica nell'ordinamento italiano
- 3. Il rischio penale nelle varie società pubbliche
 - 3.1. Reati dei pubblici ufficiali
 - 3.2. Reati comuni
 - 3.3. Reati commessi in danno della società pubblica: reati contro la p.a. o reati comuni?
- 4. La possibile responsabilità penale dell'organo politico preposto al controllo analogo

5. La compliance tra modelli privatistici e modelli pubblicistici
6. Gli obblighi di compliance delle società in controllo pubblico
7. Gli obblighi di compliance e delle società (solo) partecipate
8. Gli obblighi di compliance delle società in house
9. I modelli di compliance ex d.Lgs. 231/2001 Delle società pubbliche
10. I piani triennali di prevenzione della corruzione e della trasparenza ex l. 190/2012
11. Profili problematici del raccordo tra modelli 231 e piani triennali di prevenzione della corruzione
12. La disciplina dei conflitti di interesse
13. I codici di comportamento
14. La disciplina della trasparenza
15. Il whistleblowing
 - 15.1. Il recepimento della Direttiva 2019/1937/UE nell'ordinamento italiano
 - 15.2. Le esigenze di adeguamento della normativa italiana in funzione di protezione, adeguata ed efficace, degli 'informatori'
 - 15.3. IL D.LGS. 10 MARZO 2023 N. 24
16. Il modello italiano di osservatorio: la vigilanza e il monitoraggio dell'anac

CAPITULO XVI.- RISULTATI DELL'INDAGINE A CAMPIONE SULLA CULTURA DELLA COMPLIANCE NELLE SOCIETÀ PUBBLICHE DELL'EMILIA-ROMAGNA

Lavinia Messori

1. Criteri per la selezione delle società pubbliche
2. Regolamentazione in materia di etica e integrità
3. Canali d'allerta
4. Analisi dei rischi
5. Gestione dei rischi
6. Modello di prevenzione
7. Trasparenza 728
8. Formazione e sensibilizzazione 729
9. Ambiti di rischio: assunzioni e carriera professionale 730
10. Ambiti di rischio: emersione e gestione dei conflitti di interesse 732
11. Ambiti di rischio: contrattualistica 734
12. Ambiti di rischio: sovvenzioni/finanziamenti 736
13. Accesso alla finanza 738