



UNIVERSIDAD TECNICA  
FEDERICO SANTA MARIA

Contraloría General

# **Consideraciones sobre la Ley N° 20.393 de Responsabilidad Penal de las Personas Jurídicas**

## **INTRODUCCIÓN.**

La Ley N° 20.393 fue promulgada el 25 de noviembre de 2009 y publicada en el Diario Oficial el 2 de diciembre del mismo año. Constituye un paso significativo en la potestad sancionatoria del Estado respecto de la responsabilidad que les cabe a las personas jurídicas en los delitos que se cometen por quienes cumplen funciones de relevancia al interior de éstas.

En su primera versión la Ley N° 20.393 contemplaba 3 delitos: lavado de activos, financiamiento al terrorismo y cohecho a funcionario público nacional y a funcionario público extranjero. El 5 de julio de 2016 se incorporó el delito de receptación, como producto de la promulgación de la Ley N°20.931 conocida como la “Ley de Agenda Corta Antidelincuencia”.

Con el tiempo se han ido incorporando nuevos delitos. El 20 de noviembre de 2018 se incorporaron los siguientes: negociación incompatible, corrupción entre particulares, apropiación indebida y la administración desleal. El 31 de enero de 2019 se publicó en el Diario Oficial la Ley 21.132, normativa legal que moderniza y fortalece el ejercicio de la función pública del Servicio Nacional de Pesca. La ley antes citada estableció modificaciones a la Ley 20.393 de Responsabilidad Penal de las Personas Jurídicas incorporando cuatro nuevos delitos: contaminación de aguas, comercialización de recursos hidrobiológicos en veda, extracción ilegal de recursos bentónicos y el procesamiento de recursos hidrobiológicos sobreexplotados ilegalmente.

Junto con incorporación de los cuatro nuevos delitos en la Ley 20.393, se sustituyó su denominación de “Ley Núm. 20.393, Establece Responsabilidad Penal de las Personas Jurídicas en los delitos de Lavado de Activos, Financiamiento del Terrorismo y Delitos de Cohecho que indica” por “Ley Núm. 20.393, Establece Responsabilidad Penal de las Personas Jurídicas en los Delitos que se indica”.

El 20 de junio de 2020 en su última modificación, mediante la promulgación de la Ley 21.240 se incorporó la Inobservancia del aislamiento u otra medida preventiva dispuesta por la autoridad sanitaria en caso de epidemia o pandemia.

En la actualidad la Ley 20.393 contempla 13 delitos por los cuales se puede establecer responsabilidad penal de las personas jurídicas.

## **1. CONSIDERACIONES GENERALES.**

La Ley N° 20.393 y sus posteriores modificaciones, regula un sistema de responsabilidad penal de las personas jurídicas aplicable a los delitos de: lavado de activos, financiamiento del terrorismo, cohecho a funcionario público nacional e internacional, receptación, negociación incompatible, corrupción entre particulares, apropiación indebida, administración desleal, contaminación de aguas, comercialización de recursos hidrobiológicos en veda, extracción ilegal de recursos bentónicos, procesamiento de recursos hidrobiológicos sobreexplotados ilegalmente y la Inobservancia del aislamiento u otra medida preventiva dispuesta por la autoridad sanitaria en caso de epidemia o pandemia, precisando que sólo regula y están expuestos a estos ilícitos las personas jurídicas de derecho privado y las empresas del Estado.

Esta responsabilidad se configurará cuando una de las personas naturales con facultades de dirección al interior de la empresa, algún subordinado de ella o algún funcionario que tenga facultades de administración y supervisión, cometa alguno de los delitos mencionados a favor directa e inmediatamente de la empresa y esta no haya adoptado e implementado modelos de organización, administración y supervisión para prevenir estos delitos (modelos de prevención) o, habiéndolos implementado, estos hayan sido insuficientes.

También se regulan los contenidos mínimos que deberán considerar los modelos de prevención, cuya adopción e implementación efectiva por parte de las empresas les permitirá eximirse de la responsabilidad penal que se establece.

Por último, se norman las circunstancias atenuantes y agravantes de responsabilidad, las penas aplicables y el procedimiento judicial para la persecución de la responsabilidad penal de las personas jurídicas.

Esta ley es uno de los requisitos que debió cumplir Chile para ingresar a la OCDE (Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico).

### **1.1 Definición de los delitos contemplados en la ley:**

El artículo 1° de la Ley 20.393 señala los delitos sobre los cuales se aplicará la responsabilidad penal de las personas jurídicas, estos son:

- i. **Lavado de activos:** Cualquier acto tendiente a ocultar o disimular el origen ilícito de determinados bienes, a sabiendas que provienen de la perpetración de delitos relacionados con el tráfico ilícito de drogas, terrorismo, tráfico de armas, secuestro, cohecho, apropiación indebida, administración desleal, entre otros.
- ii. **Financiamiento del terrorismo:** Persona natural o jurídica, que por cualquier medio, solicite, recaude o provea fondos con la finalidad de que se utilicen en la comisión de cualquier delito terrorista. Por ejemplo, apoderarse o atentar contra un medio de transporte público en servicio, atentado contra el jefe de Estado y otras autoridades, asociación ilícita con el objeto de cometer delitos terroristas.
- iii. **Cohecho a un empleado público:** Ofrecer o consentir en dar a un empleado público un beneficio económico, en provecho de éste o de un tercero, para que:
  - Realice actos propios de su cargo en razón del cual no le están señalados derechos.
  - Por haber omitido un acto debido propio de su cargo.
  - Por haber ejecutado un acto con infracción a los deberes de su cargo.
- iv. **Receptación:** Dícese del que conociendo su origen o no pudiendo menos que conocerlo, tenga en su poder, a cualquier título, especies hurtadas, robadas, de receptación o de apropiación indebida, las transporte, compre, venda, transforme o comercialice en cualquier forma, aun cuando ya hubiese dispuesto de ellas.

- v. **Negociación Incompatible:** Presentar interés directo o indirecto en cualquier negociación u operación en la cual hubiere de intervenir en razón del cargo, de los bienes o patrimonio que se administra. De igual modo, si se diere o dejase tomar interés debiendo impedirlo a parientes por consanguineidad o afinidad o a terceros.
- vi. **Corrupción entre particulares:** Dar u ofrecer en dar un beneficio económico o de otra naturaleza, para que se favorezca la contratación de un oferente por sobre otro. Solicitar o aceptar recibir un beneficio económico o de otra naturaleza, para favorecer o haber favorecido la contratación de un oferente sobre otro.
- vii. **Apropiación Indevida:** Apropiarse de dinero, efectos o cualquier otra cosa mueble que se hubieren recibido en depósito o administración, o por otro título que produzca obligación de entregarla o devolverla en perjuicio de otro.
- viii. **Administración Desleal:** Provocar perjuicio teniendo a cargo la custodia o la gestión del patrimonio de otra persona, ya sea ejerciendo abusivamente facultades o ejecutando u omitiendo cualquier otra acción de manera contraria al interés del titular del patrimonio.
- ix. **Contaminación de aguas:** Introducir o mandar a introducir en el mar, ríos, lagos o cualquier otro cuerpo de agua, agentes contaminantes químicos, biológicos o físicos que causen daño a los recursos hidrobiológicos.
- x. **Comercialización de recursos hidrobiológicos en veda:** Venta de recursos hidrobiológicos vedados o de productos derivados de estos.
- xi. **Extracción ilegal de recursos bentónicos:** Realizar actividades extractivas en áreas de manejo y explotar recursos bentónicos, sin ser titular de los derechos.
- xii. **Procesamiento de recursos hidrobiológicos sobreexplotados ilegalmente:** Procesar, elaborar, almacenar o comercializar recursos hidrobiológicos o productos derivados de ellos, respecto de los cuales no acredite su origen legal, y que correspondan a recursos en estado de colapsado o sobreexplotado.

- xiii. **Inobservancia del aislamiento u otra medida preventiva dispuesta por la autoridad sanitaria en caso de epidemia o pandemia.** Ordenar a los trabajadores concurrir al lugar de desempeño de sus labores siendo éste distinto de su domicilio o residencia, y el trabajador se encuentre en cuarentena o aislamiento sanitario obligatorio decretado por la autoridad,

## **2. ANÁLISIS DE LOS ASPECTOS DE LA LEY 20.393.**

La Ley 20.393 aborda la responsabilidad de las personas jurídicas, teniendo en cuenta los siguientes aspectos:

### **2.1 Alcance de la responsabilidad.**

Se aplica a personas jurídicas de derecho privado y a empresas del Estado.

### **2.2 Delitos en los que se aplica la responsabilidad legal a las personas jurídicas.**

La responsabilidad de las personas jurídicas no se aplica respecto de todos los delitos, sino que sólo de algunos. Estos son:

- i. **Lavado de activos:** Previsto en el artículo 27 de la ley Nº 19.913.
- ii. **Financiamiento del terrorismo:** Contemplado en el artículo 8° de la ley Nº18.314, que determina las conductas terroristas y fija su penalidad.
- iii. **Cohecho a un empleado público:** Tipificado en los artículos 250 y 251 bis del Código Penal.
- iv. **Receptación:** Contemplado en el artículo 456 bis A del Código Penal.
- v. **Negociación Incompatible:** Previsto en el artículo 240 del Código Penal.
- vi. **Corrupción entre particulares:** Tipificado en los artículos 287 bis y 287 ter del Código Penal.
- vii. **Apropiación Indebida:** Contemplado en artículo 470 N°1 del Código Penal.
- viii. **Administración Desleal:** Tipificado en artículo 470 N° 11 del Código Penal.
- ix. **Contaminación de aguas:** Artículo 136 de la Ley General de Pesca y Acuicultura.
- x. **Comercialización de recursos hidrobiológicos en veda:** Artículo 139 de la Ley General de Pesca y Acuicultura.
- xi. **Extracción ilegal de recursos bentónicos:** Artículo 139 bis de la Ley General de Pesca y Acuicultura.

**xii. Procesamiento de recursos hidrobiológicos sobreexplotados ilegalmente:** Artículo 139 ter de la Ley General de Pesca y Acuicultura.

**xiii. Inobservancia del aislamiento u otra medida preventiva dispuesta por la autoridad sanitaria en caso de epidemia o pandemia:** Artículo 318 ter del Código Penal.

### **2.3 Atribución de responsabilidad legal de las personas jurídicas.**

La atribución de responsabilidad legal de las personas jurídicas descansa sobre las siguientes tres premisas:

- i. La existencia de un hecho punible cometido por alguna de las personas que realicen actividades de administración de dicha persona jurídica o por una persona natural que esté bajo la dirección o supervisión de alguno de estos sujetos.
- ii. Comisión del delito en interés o para el provecho de la persona jurídica.
- iii. Incumplimiento, por parte de la persona jurídica, con su deber de dirección y supervisión, y que ello haya sido lo que hizo posible la comisión del delito.

### **2.4 Ámbito de responsabilidad penal.**

Establecido en el artículo 3º en su inciso 1 serán responsables los dueños, controladores, responsables, ejecutivos principales, representantes o quienes realicen actividades de administración y supervisión, siempre que la comisión del delito fuere consecuencia del incumplimiento de los deberes de dirección y supervisión. También serán responsables las personas jurídicas, si las personas naturales cometen el delito bajo la dirección o supervisión directa de alguno de los sujetos mencionados en el inciso anterior.

Las personas jurídicas no serán responsables en los casos que las personas naturales indicadas en los incisos anteriores, hubieren cometido el delito exclusivamente en ventaja propia o a favor de un tercero.

### **2.5 Responsabilidad autónoma de las personas jurídicas.**

La responsabilidad penal de la persona jurídica será autónoma de la responsabilidad penal de las personas naturales; esta subsiste no obstante se haya extinguido la responsabilidad penal individual (por muerte, cumplimiento de la condena). Es decir:

- Podrá perseguirse la responsabilidad penal de la persona jurídica aun cuando no haya sido posible establecer la participación del o los responsables individuales.
- Se acredita la existencia de alguno de los delitos de la Ley 20.393 y siempre que se demostrare fehacientemente que el delito debió necesariamente ser cometido dentro del ámbito de funciones y atribuciones propias de las personas encargadas de la administración.

## 2.6 Transmisión de la responsabilidad penal de la persona jurídica.

Ante la eventualidad de que se encuentre responsable a la persona jurídica de un delito, y ésta en conocimiento de causa, tomare la decisión de modificar su estructura orgánica, se perseguirán con ***Pena de multa*** aun cuando se realicen las siguientes modificaciones por parte de la persona jurídica:

- Transformación, fusión o absorción***, la persona jurídica resultante responde por el total de la cuantía.
- División***, las personas jurídicas resultantes serán solidariamente responsables del pago de la misma.
- Disolución de común acuerdo de una persona jurídica con fines de lucro***, multa se transmitirá a los socios o partícipes en el capital hasta el límite del valor de la cuota de liquidación asignada.
- Cualquier otra pena***, el juez valorará, considerará continuidad sustancial de los medios materiales y humanos.

## 3. MODELOS DE PREVENCIÓN QUE EXIMEN LA RESPONSABILIDAD PENAL CONTEMPLADOS EN LA LEY 20.393.

Respecto de la responsabilidad penal de la persona jurídica, esta será autónoma de la responsabilidad penal de las personas naturales, es por esto que se deben crear, o en su defecto revisar los distintos métodos preventivos que eximirán ante una eventual responsabilidad a la entidad jurídica. Es la propia ley la que establece la responsabilidad de los delitos, y la consecuente



eximición de responsabilidad de los delitos, especialmente el sistema de prevención de los delitos allí contemplados. Artículos 3º y 4º número 3, respectivamente.

***Artículo 3º.- Atribución de responsabilidad penal.***

Las personas jurídicas serán responsables de los delitos señalados en el artículo 1º que fueren cometidos directa e inmediatamente en su interés o para su provecho, por sus dueños, controladores, responsables, ejecutivos principales, representantes o quienes realicen actividades de administración y supervisión, siempre que la comisión del delito fuere consecuencia del incumplimiento, por parte de esta, de los deberes de dirección y supervisión.

Bajo los mismos presupuestos del inciso anterior, serán también responsables las personas jurídicas por los delitos cometidos por personas naturales que estén bajo la dirección o supervisión directa de alguno de los sujetos mencionados en el inciso anterior.

Se considerará que los deberes de dirección y supervisión se han cumplido cuando, con anterioridad a la comisión del delito, la persona jurídica hubiere adoptado e implementado modelos de organización, administración y supervisión para prevenir delitos como el cometido, conforme a lo dispuesto en el artículo siguiente.

Las personas jurídicas no serán responsables en los casos que las personas naturales indicadas en los incisos anteriores, hubieren cometido el delito exclusivamente en ventaja propia o a favor de un tercero.

***Artículo 4º. - Modelo de prevención de los delitos.***

Para los efectos previstos en el inciso tercero del artículo anterior, las personas jurídicas podrán adoptar el modelo de prevención a que allí se hace referencia, el que deberá contener a lo menos los siguientes elementos:

**3.1 Designación de un encargado de prevención.**

- a) La máxima autoridad administrativa de la persona jurídica, sea ésta su directorio, un socio administrador, un gerente, un ejecutivo principal, un administrador, un liquidador, sus

representantes, sus dueños o socios, según corresponda a la forma de administración de la respectiva entidad, en adelante la "Administración de la Persona Jurídica", deberá designar un encargado de prevención, quien durará en su cargo hasta tres años, el que podrá prorrogarse por períodos de igual duración.

- b) El encargado de prevención deberá contar con autonomía respecto de la Administración de la Persona Jurídica, de sus dueños, de sus socios, de sus accionistas o de sus controladores. No obstante, podrá ejercer labores de contraloría o auditoría interna.

En el caso de las personas jurídicas cuyos ingresos anuales no excedan de cien mil unidades de fomento, el dueño, el socio o el accionista controlador podrán asumir personalmente las tareas del encargado de prevención.

### **3.2 Definición de medios y facultades del encargado de prevención.**

La Administración de la Persona Jurídica deberá proveer al encargado de prevención los medios y facultades suficientes para el desempeño de sus funciones, entre los que se considerarán a lo menos:

- a) Los recursos y medios materiales necesarios para realizar adecuadamente sus labores, en consideración al tamaño y capacidad económica de la persona jurídica.
- b) Acceso directo a la Administración de la Persona Jurídica para informarla oportunamente por un medio idóneo, de las medidas y planes implementados en el cumplimiento de su cometido y para rendir cuenta de su gestión y reportar a lo menos semestralmente.

### **3.3 Establecimiento de un sistema de prevención de los delitos.**

El encargado de prevención, en conjunto con la Administración de la Persona Jurídica, deberá establecer un sistema de prevención de los delitos para la persona jurídica, que deber contemplar a lo menos lo siguiente:

- a) La identificación de las actividades o procesos de la entidad, sean habituales o esporádicos, en cuyo contexto se genere o incremente el riesgo de comisión de los delitos señalados en el artículo 1°.

- b) El establecimiento de protocolos, reglas y procedimientos específicos que permitan a las personas que intervengan en las actividades o procesos indicados en el literal anterior, programar y ejecutar sus tareas o labores de una manera que prevenga la comisión de los mencionados delitos.
- c) La identificación de los procedimientos de administración y auditoría de los recursos financieros que permitan a la entidad prevenir su utilización en los delitos señalados.
- d) La existencia de sanciones administrativas internas, así como de procedimientos de denuncia o persecución de responsabilidades pecuniarias en contra de las personas que incumplan el sistema de prevención de delitos.

Estas obligaciones, prohibiciones y sanciones internas deberán señalarse en los reglamentos que la persona jurídica dicte al efecto y deberán comunicarse a todos los trabajadores. Esta normativa interna deberá ser incorporada expresamente en los respectivos contratos de trabajo y de prestación de servicios de todos los trabajadores, empleados y prestadores de servicios de la persona jurídica, incluidos los máximos ejecutivos de la misma.

### **3.4 Supervisión y certificación del sistema de prevención de los delitos.**

- a) El encargado de prevención, en conjunto con la Administración de la Persona Jurídica, deberá establecer métodos para la aplicación efectiva del modelo de prevención de los delitos y su supervisión a fin de detectar y corregir sus fallas, así como actualizarlo de acuerdo al cambio de circunstancias de la respectiva entidad.
- b) Las personas jurídicas podrán obtener la certificación de la adopción e implementación de su modelo de prevención de delitos. En el certificado constará que dicho modelo contempla todos los requisitos establecidos en los numerales 3.1, 3.2 y 3.3 anteriores, en relación a la situación, tamaño, giro, nivel de ingresos y complejidad de la persona jurídica. Los certificados podrán ser expedidos por empresas de auditoría externa, sociedades clasificadoras de riesgo u otras entidades registradas ante la Superintendencia de Valores y Seguros que puedan cumplir esta labor, de conformidad a la normativa que, para estos efectos, establezca el mencionado organismo fiscalizador.

- c) Se entenderá que las personas naturales que participan en las actividades de certificación realizadas por las entidades señaladas en la letra anterior cumplen una función pública en los términos del artículo 260 del Código Penal.

## **CONCLUSION:**

Como denota el tenor literal de los artículos 3º y 4º de la Ley 20.393, el resumen siguiente corresponde a aquellos lineamientos que conviene tener en consideración al momento de realizar un análisis de inclusión respecto de la normativa interna de la USM, a razón de que se evite la responsabilidad de que pueda ser objeto la Universidad;

**1º.-** Dice el artículo 3º, son responsables las personas jurídicas cuando los delitos fueren cometidos directa e inmediatamente, por:

- Dueños.
- Controladores.
- Responsables.
- Ejecutivos principales.
- Representantes.
- Quienes realicen actividades de administración y supervisión.

**2º.-** Serán también responsables si la persona natural que comete el delito se encuentra bajo la dirección o supervisión directa de alguno de los sujetos mencionados anteriormente.

**3º.-** Las personas jurídicas no serán responsables en los casos que las personas naturales indicadas en los incisos anteriores, hubieren cometido el delito exclusivamente en ventaja propia o a favor de un tercero.

**4º.-** Se establece en el artículo 4º el modelo de prevención de los delitos, el cual exime la responsabilidad de las personas jurídicas, a saber:

- Debe designarse un encargado de prevención; este será designado por la máxima autoridad administrativa de la persona jurídica, según la forma de administración de la misma, deberá designar un encargado de prevención, quien durará en su cargo hasta tres años, el que podrá prorrogarse por períodos de igual duración.

- El encargado de prevención tendrá autonomía respecto de la administración de la Persona Jurídica cualquiera sea. No obstante, podrá ejercer labores de contraloría o auditoría interna.
- En el caso de las personas jurídicas cuyos ingresos anuales no excedan de cien mil unidades de fomento, el dueño, el socio o el accionista controlador podrán asumir personalmente las tareas del encargado de prevención.

**5º.-** La administración de la persona jurídica debe proveer al encargado de prevención, medios y facultades para el desempeño de sus funciones, considerando a lo menos:

- Recursos y medios materiales.
- Acceso directo a la Administración de la Persona Jurídica para informarla oportunamente; y para rendir cuenta de su gestión y reportar a lo menos semestralmente.

**6º.-** De su designación, ámbito de aplicación del cargo y posterior entrega de medios y facultades deberá el encargado de prevención en conjunto con la administración de la persona jurídica, crear, aplicar y velar por el establecimiento de un sistema de prevención de los delitos que pueda estar afecto la persona jurídica, a saber:

- i. Identificar las actividades o procesos de la entidad, en cuyo contexto se genere o incremente el riesgo de comisión de los delitos señalados en el artículo 1°.
- ii. Establecer protocolos, reglas y procedimientos específicos que permitan a las personas que intervengan en las actividades o procesos indicados en el literal anterior, programar y ejecutar sus tareas o labores de una manera que prevenga la comisión de los mencionados delitos.
- iii. La identificación de los procedimientos de administración y auditoría de los recursos financieros que permitan a la entidad prevenir su utilización en los delitos señalados.
- iv. La existencia de sanciones administrativas internas.
- v. Estas obligaciones, prohibiciones y sanciones internas deberán señalarse en los reglamentos que la persona jurídica dicte al efecto y deberán comunicarse a todos los trabajadores. Además de ser incorporada expresamente en los respectivos contratos de

trabajo y de prestación de servicios de todos los trabajadores, empleados y prestadores de servicios de la persona jurídica, incluidos los máximos ejecutivos de la misma.

**7º.-** Según lo constata el artículo 3º inciso 3, se considerará que los deberes de dirección y supervisión se han cumplido cuando, con anterioridad a la comisión del delito, la persona jurídica hubiere adoptado e implementado modelos de organización, administración y supervisión para prevenir los delitos establecidos en la presente ley.

**8º.-** Respecto de la acreditación de los procedimientos preventivos y de lo establecido en el artículo 4º, nº 4, letra b), de la Ley 20.393, indica textual:

**Artículo 4º.-** Modelo de prevención de los delitos. Para los efectos previstos en el inciso tercero del artículo anterior, las personas jurídicas podrán adoptar el modelo de prevención a que allí se hace referencia, el que deberá contener a lo menos los siguientes elementos:

- i. Designación de un encargado de prevención.
- ii. Definición de medios y facultades del encargado de prevención.
- iii. Establecimiento de un sistema de prevención de los delitos
- iv. Supervisión y certificación del sistema de prevención de los delitos.

**b) Las personas jurídicas podrán obtener la certificación de la adopción e implementación de su modelo de prevención de delitos.** En el certificado constará que dicho modelo contempla todos los requisitos establecidos en los numerales 1), 2) y 3) anteriores, en relación a la situación, tamaño, giro, nivel de ingresos y complejidad de la persona jurídica.

Los certificados podrán ser expedidos por empresas de auditoría externa, sociedades clasificadoras de riesgo u otras entidades registradas ante la Comisión para el Mercado Financiero ( ex Superintendencia de Valores y Seguros) que puedan cumplir esta labor, de conformidad a la normativa que, para estos efectos, establezca el mencionado organismo fiscalizador.

**Cumplimiento Institucional**

**Contraloría General USM**