

**Estudio  
Echecopar.**

Member Firm of Baker & McKenzie International



# Interacciones con funcionarios públicos

Teresa Tovar Mena | Talleres de Compliance 2020





# Los programas de Compliance

**Supervisión**

Mejora  
continua

**ISO 37001**

*Políticas y controles*

Autonomía e  
independencia

# Programas de Compliance

**Encargado de  
Prevención**

**CAPACITACIONES**

*canal de denuncia*

**Evaluación de riesgos**

Códigos de  
Conducta

**Difusión  
periódica**

# Cultura de Cumplimiento

Un sentido claro de  
“hacer las cosas  
correctas”



Condición de eficacia del programa de Compliance

RETO DE LAS ORGANIZACIONES

# Tone **at** from the top

Llamar a la acción a los directivos de la empresa



## Altos directivos deben:

- ✓ Establecer los valores de la empresa.
- ✓ Comunicar a todo el negocio dichos valores.
- ✓ Ser coherentes y actuar bajo estos valores.
- ✓ Evitar mensajes ocultos contradictorios.
- ✓ Mantenerse informados sobre el programa de compliance. Preguntar.

# Gestión de riesgos



enfoque de *checklist*

Priorizar un **enfoque basado en riesgos**, evitando programas meramente “cosméticos” o “de papel”.

*Built-in not added on*



enfoque **burocrático**

*“I know I have a robust compliance program, one which would satisfy the regulators, but what keeps me up at night is the issue of whether or not it is understood and taking hold in the field.”*

Compliance Executive at Compliance Symposium 2015.  
Fuente: <https://richardbistrong.com/front-line-anti-bribery/>

# Estándares internacionales

*“Within a business organization, compliance begins with the board of directors and senior executives setting **the proper tone for the rest of the company** (...). Thus, DOJ and SEC consider the commitment of corporate leaders to a “**culture of compliance**” and look to see if this **high-level commitment is also reinforced and implemented by middle managers and employees at all levels of a business.**”*

*A Resource Guide to the U.S. Foreign Corrupt Practices Act  
Second Edition (July 2020)  
Criminal Division of the U.S. Department of Justice and the  
Enforcement Division of the U.S. Securities and Exchange  
Commission*

*“The starting point for a prosecutor’s evaluation of whether a company has a well-designed compliance program is to understand the company’s business from a commercial perspective, **how the company has identified, assessed, and defined its risk profile**, and the degree to which the program devotes appropriate **scrutiny and resources to the spectrum of risks**”.*

*Evaluation of Corporate Compliance Programs  
(June 2020)  
Criminal Division of the U.S. Department of Justice*

# 5 Elementos Esenciales de Compliance Corporativo

Liderazgo

Análisis de riesgos

Códigos, políticas y procedimientos

Comunicación y entrenamiento

Supervisión y respuesta





**2**

# **Interacción con funcionarios públicos**

**En el marco de la gestión de intereses.**

# Gestión de Intereses

## Gestión de intereses

- Regulada en:
  - Ley N° 28024, modificada por Decreto Legislativo N° 1353 y Decreto Legislativo N° 1415.
  - Decreto Supremo N° 120-2019-PCM (Reglamento).

Promoción  
transparente de  
intereses o puntos  
de vista legítimos

- Es una actividad lícita.

Ante un  
funcionario público  
con capacidad de  
decisión pública

- Por ejemplo, el Presidente de la República, ministros, congresistas, alcaldes, regidores, etc.

En el marco de un  
**proceso de  
decisión pública.**

- Por ejemplo, debate de dictámenes de proyectos de ley; elaboración de reglamentos; aprobación de políticas; celebración de convenios; etc.



# Gestión de Intereses

Buenos días, señora Congresista, mi nombre es Luis Díaz. Vengo en representación de la Asociación de Productores Agrarios del Perú.

Hemos tomado conocimiento de un proyecto de ley que establece restricciones a nuestra actividad y, por tal motivo, quisiera comentarle algunas de nuestras preocupaciones...

Buenos días, señor. Lo escucho atentamente.



# Gestión de Intereses

## PROHIBICIÓN



Los funcionarios públicos con capacidad de decisión pública, ni sus cónyuges y parientes, podrán aceptar, directa o indirectamente, cualquier liberalidad incluyendo:

- Obsequios
- Donaciones
- Servicios gratuitos
- Ofertas de cargos o empleos



## Excepciones:

- Legados y donaciones a favor de una entidad pública.
- Materiales informativos.
- Capacitación, debidamente sustentada y aprobada por el titular de la entidad pública.
- Reconocimientos o premios, de valor conmemorativo, conferidos en eventos públicos.
- Muestras distribuidas con fines promocionales de valor mínimo.

# Gestión de Intereses



Constancias de comunicación: Los funcionarios deben dejar constancia de toda comunicación con gestores de intereses.



Registro de visitas en línea: Las entidades públicas deben dejar constancia de las visitas realizadas por gestores de intereses.

# Gestión de Intereses

Los funcionarios públicos con capacidad de decisión pública están **PROHIBIDOS** de atender actos de gestión de intereses fuera de la sede institucional.

**EXCEPCIONALMENTE**, los actos de gestión pueden realizarse **fuera de la sede institucional** siempre que sean programados previamente en la **agenda oficial** del funcionario, dejando constancia del hecho y registrando la gestión.



**¿Cómo afecta esta prohibición a las invitaciones con funcionarios públicos?**

# Caso: Un almuerzo inesperado

Un gestor de intereses contratado por la Empresa X, dedicada a la actividad de construcción e inmobiliaria, coordina una reunión con el Presidente de la Comisión de Economía del Congreso en su sede institucional para exponer la posición respecto de un proyecto de ley que impacta su actividad. Si bien esta reunión estaba programada de 11:00 am a 12:00 pm, esta se extendió por una hora más.

Como ya es la hora de almuerzo, el gestor de intereses invita al congresista a un lujoso restaurante para continuar con su exposición en un ambiente más distendido. El almuerzo será solventado con recursos propios del gestor de intereses.

# La gestión de intereses durante la pandemia

- Limitaciones para traslado y la reunión física entre personas.
- Limitaciones para la atención al público por parte de las entidades.
  - Reanudación progresiva de actividades.
- Uso de medios virtuales o a distancia para interactuar con funcionarios públicos.



## Factor de riesgo:

Necesidad de muchas empresas por contactar a los funcionarios públicos a raíz de la aprobación de múltiples normas que pueden impactar su operación.



# La gestión de intereses a través de medios virtuales

## ¿Es posible interactuar con funcionarios a través de medios virtuales?

Aunque se trate de un supuesto no regulado en la Ley de Gestión de Intereses, se recomienda seguir las reglas allí establecidas.

- Deberes de los gestores de intereses, prohibición de liberalidades, registros de reuniones, etc.



# Caso: Una videollamada peculiar

En el contexto de la Emergencia Nacional, el OSINERGMIN emitió regulaciones que establecen nuevos criterios para el cálculo de algunas tarifas. Con el fin de discutir estos criterios, un gremio empresarial que agrupa a la mayoría de las empresas del sector determinó tener un acercamiento con un funcionario de la Gerencia de Regulación Tarifaria de la entidad.

Uno de los gerentes de las empresas indicó ser amigo personal del referido funcionario público y se ofreció a contactarlo a través de su *Whatsapp* para solicitarle una reunión virtual. Tras ser contactado por su amigo, el funcionario accedió a tener una videollamada por *Zoom*, pero solicitó que esta sea llevada a cabo a las 9 de la noche y solamente asista un representante del gremio empresarial. El gerente de esta empresa comunicó a los demás miembros del gremio, quienes aceptaron proceder así.

Si bien el gerente fue quien generó los datos de conexión, la videollamada fue llevada a cabo en los términos indicados por el funcionario, quien luego de la reunión virtual solicitó por *Whatsapp* a este gerente si el gremio le podía facilitar una nueva laptop y que esta sea enviada a su domicilio.

# Caso: Una videollamada peculiar

## Preguntas

- ¿El funcionario era uno con capacidad de decisión pública?
- ¿El asunto a tratar estaba relacionado a un proceso de decisión pública?
- Si bien el gerente actuó en nombre del gremio empresarial, ¿existe alguna diferencia si hubiera actuado solo por cuenta de la empresa a la que pertenece?
- ¿Era correcto que el gerente se comunicara con el funcionario mediante su Whatsapp personal?
- ¿El gerente habría generado un riesgo de incurrir en un delito de tráfico de influencias?
- ¿El gerente debió aceptar las condiciones propuestas por el funcionario (hora y n° asistentes)?
- ¿Existía alguna obligación de registro o reporte sobre la reunión por parte del funcionario?
- ¿Era posible que el gremio pudiera otorgarle al funcionario una laptop?
- En caso dicho otorgamiento derivara en un posible delito de corrupción, ¿quiénes podrían ser responsables?

# La nueva regulación

Ante esta nueva coyuntura, algunas entidades públicas han aprobado lineamientos y normativas para regular la generación y realización de reuniones virtuales o a distancia.

- Ejemplo:
  - Resolución de Consejo Directivo OSINERGMIN N° 065-2020-OS/CD.
  - Guía del Servicio de Atención Virtual de Administrados “Reúnete Virtual” de la Superintendencia de Bienes Estatales.

En el caso: la videollamada tendría que haber sido diferente si se hubiera seguido la nueva norma de OSINERGMIN



## SUPERINTENDENCIA NACIONAL DE BIENES ESTATALES

**GUIA**  
SERVICIO DE ATENCIÓN VIRTUAL DE  
ADMINISTRADOS  
“REÚNETE VIRTUAL”

# La nueva regulación

- **Las reuniones no presenciales sostenidas con determinados funcionarios de OSINERGMIN deben seguir reglas específicas de transparencia.**
  - El Consejo Directivo, el Presidente del Consejo Directivo, el Gerente General, otros Gerentes de la entidad, Jefes de Oficinas Regionales, entre otros.
- Las reuniones no presenciales deben ser convocadas por el órgano respectivo del OSINERGMIN (no los particulares).
  - Se recomienda utilizar canales formales oficiales para generar y coordinar la reunión (p.e. cuenta de correo institucional).
- Las reuniones no presenciales deben ser registradas en la Agenda de Reuniones Externas.
  - Datos: fecha y hora, nombre y cargo de asistentes, personas jurídicas a las que representan, tema de la reunión.
- Las reuniones no presenciales se deben grabar en soporte magnético si es realizada con determinados funcionarios de alto rango.
  - En el ejemplo anterior, si la reunión hubiese sido sostenida con el propio Gerente de Regulación Tarifaria, esta hubiera requerido ser grabada.
  - Nada obsta para que, en otros casos, se pueda proceder a grabar la reunión si se cuenta con el consentimiento de quienes intervienen en ella.
- La Agenda de Reuniones Externas y la grabación de la reunión deben ser publicadas en el portal institucional de la entidad.



# Fortaleciendo nuestro modelo de prevención



## uso de **cuentas oficiales**

Evitar comunicaciones con funcionarios públicos a través de canales extraoficiales. Mantener un tono cordial y respetuoso (aunque el funcionario sea una persona cercana).



## generar **registros y documentación**

Dejar evidencia documentaria de la reunión. De ser posible, grabar la reunión (con el consentimiento de los intervinientes).

\*Procurar que el funcionario cumpla también con sus deberes de registro.



## monitoreo y **respuesta a posibles incidencias**

Instruir a todos los colaboradores que deben comunicar la ocurrencia de alguna incidencia y generar mecanismos de respuesta ante estas.

# Takeaways

- Si bien no hay una normativa que regule de forma específica la generación de reuniones con funcionarios públicos ni su realización de manera virtual, se deben seguir las reglas básicas aplicables a las actividades de gestión de intereses.
- Algunas entidades han tenido la iniciativa de aprobar normas para regular esta situación. Las empresas deben revisar, antes de requerir cualquier reunión virtual con funcionarios, si la entidad en cuestión cuenta con reglas específicas.
- Las reuniones virtuales serán una nueva práctica y se mantendrán incluso con posterioridad a la pandemia. Resulta necesario que las empresas refuercen sus programas de compliance, incorporando reglas de conducta para el relacionamiento con funcionarios públicas a través de estos medios no presenciales.

# Estudio Echecopar.

Member Firm of Baker & McKenzie International



Estudio Echecopar is a member firm of Baker & McKenzie International, a global law firm with member law firms around the world. In accordance with the common terminology used in professional service organizations, reference to a "partner" means a person who is a partner, or equivalent, in such a law firm. Similarly, reference to an "office" means an office of any such law firm. This may qualify as "Attorney Advertising" requiring notice in some jurisdictions. Prior results do not guarantee a similar outcome.

© 2020 Estudio Echecopar

**[bakermckenzie.com](https://bakermckenzie.com)**