

# Compliance aplicado: La normativa peruana y comentarios al nuevo Reglamento

---

**Carolina Cueva**

*Head del área de Compliance*

*CMS Grau*

# ¿Qué es el Compliance?

---



## Como función

Políticas de empresas y procesos que se han establecido en base a los objetivos definidos por sus gestores y que están dirigidos a asegurar un comportamiento de cumplimiento por parte de los directivos de la organización, de sus empleados y, eventualmente, de terceros

Aquella que tiene por objeto garantizar y acreditar que las organizaciones desarrollan sus actividades de manera responsable, ética y legal.

## Como sistema

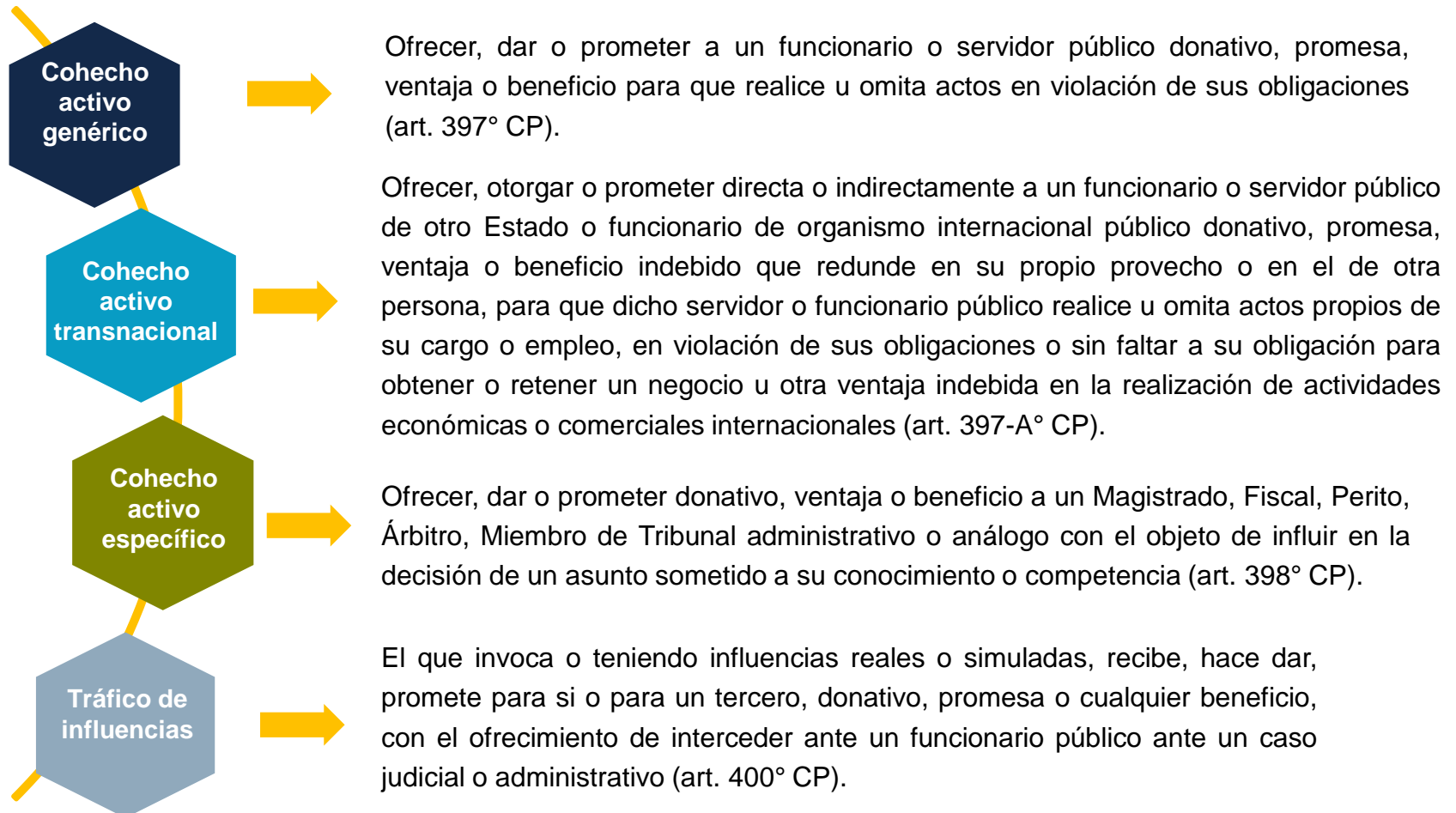
# Compliance: Base Legal y Ámbito de Aplicación

- ✓ **Ley No. 30424** - Ley que regula la responsabilidad administrativa de las personas jurídicas por el delito de cohecho activo transnacional.
- ✓ **Decreto Legislativo 1352** - Decreto Legislativo que amplía la responsabilidad administrativa de las personas jurídicas a los delitos de cohecho activo genérico, cohecho activo específico, lavado de activos y financiamiento del terrorismo.
- ✓ **Ley No. 30835** - Ley que amplía la responsabilidad administrativa de las personas jurídicas e incluye los delitos de colusión y tráfico de influencias.
- ✓ **Decreto Supremo No. 002-2019JUS** – Reglamento de la Ley No. 30424.



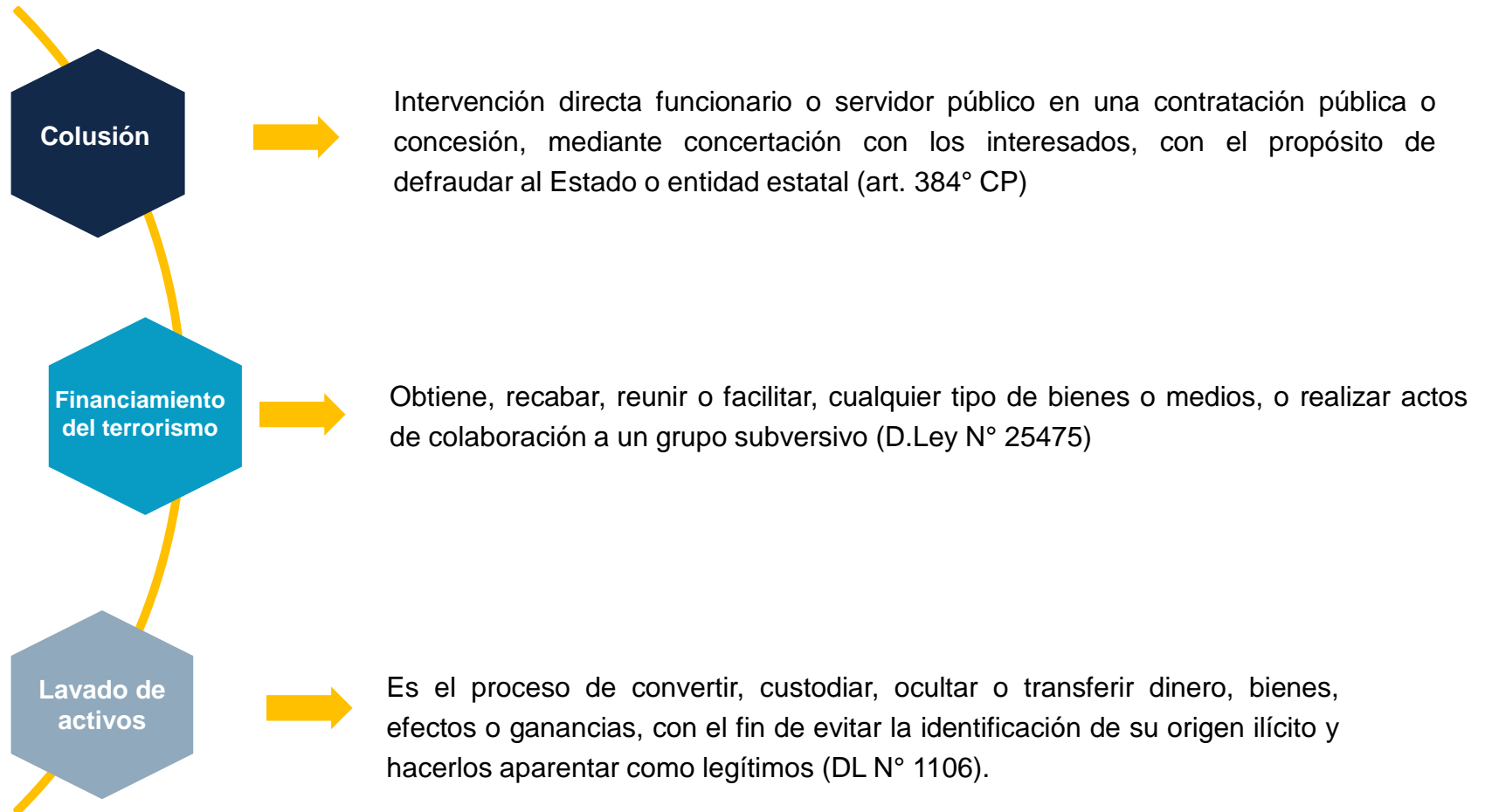
# Ámbito de aplicación

---



# Ámbito de aplicación

---



# Corrupción en el ámbito privado

---

- ✓ **Decreto Legislativo N° 1385** – Decreto que busca sancionar los actos de corrupción en el ámbito privado, incorporando los siguientes delitos al Código Penal:

## Corrupción en el ámbito privado

\* Será sancionado aquel que directa o indirectamente, acepte, recibe o solicite promesa o cualquier otra ventaja o beneficio indebido para sí o para un tercero a fin de realizar u omitir un acto que permita favorecer a otro en la adquisición o comercialización de bienes, servicios o en las relaciones comerciales.

\* Asimismo, se aplican las mismas sanciones a aquel que prometa, ofrezca o conceda la ventaja o beneficio.

## Corrupción al interior de entes privados

\* Será sancionado aquel que directa o indirectamente, acepte, recibe o solicite promesa o cualquier otra ventaja o beneficio para realizar u omitir actos en perjuicio de la persona jurídica.

\* Asimismo, se aplican las mismas sanciones a aquel que prometa, ofrezca o conceda la ventaja o beneficio.

# El nuevo Reglamento de la Ley N° 30424

---

## Objeto

El reglamento tiene por objeto establecer, precisar y desarrollar los componentes, estándares y requisitos mínimos de los modelos de prevención a implementar en la organización.

El reglamento tiene como finalidad prevenir, identificar y mitigar los riesgos de comisión de delitos dentro de la organización.

## Finalidad

## Ámbito de aplicación

El reglamento alcanza a todas las personas jurídicas que puedan estar expuestas a riesgos de comisión de delitos de corrupción, lavado de activos y financiamiento del terrorismo

## Fases estratégicas para la gestión de riesgos

---

### Importancia del perfil de riesgos

- El diseño e implementación del modelo de prevención debe ser elaborado sobre la base del resultado de la evaluación del perfil de riesgo.
- Esta etapa debe ser llevada por la persona jurídica independientemente de su tamaño o clasificación

### Frecuencia

- La identificación, evaluación y mitigación de riesgo se debe realizar cada vez que se produzcan cambios estructurales en la organización o ante circunstancias relevantes que ameriten una nueva evaluación de riesgos para ajustar el modelo de prevención.

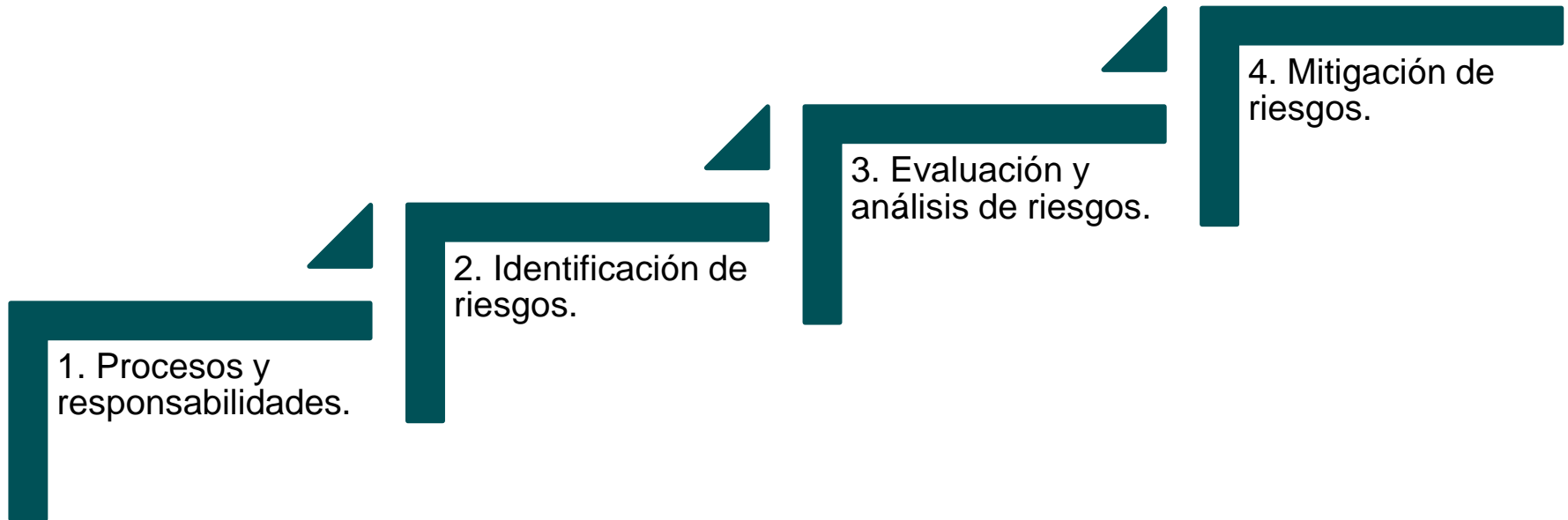
### Documentación del proceso operativo

- La organización debe documentar las actividades y parámetros operativos sobre los momentos de identificación, evaluación y mitigación de riesgos penales.
- La información puede ser conservada de modo separado como parte del modelo de prevención o como parte de otro sistema implementado anteriormente.



# Fases estratégicas para la gestión de riesgos

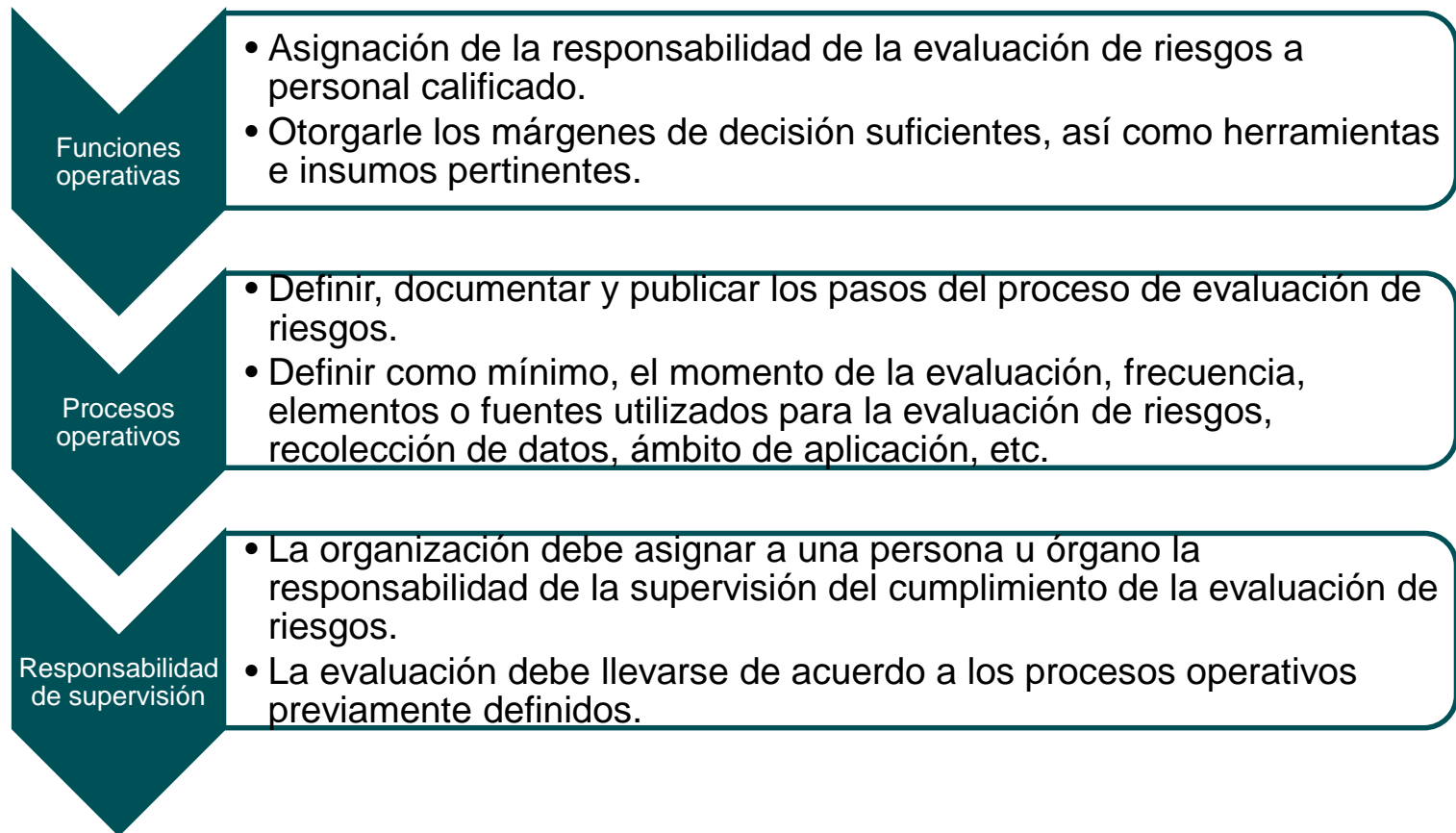
---



# 1. Procesos y responsabilidades

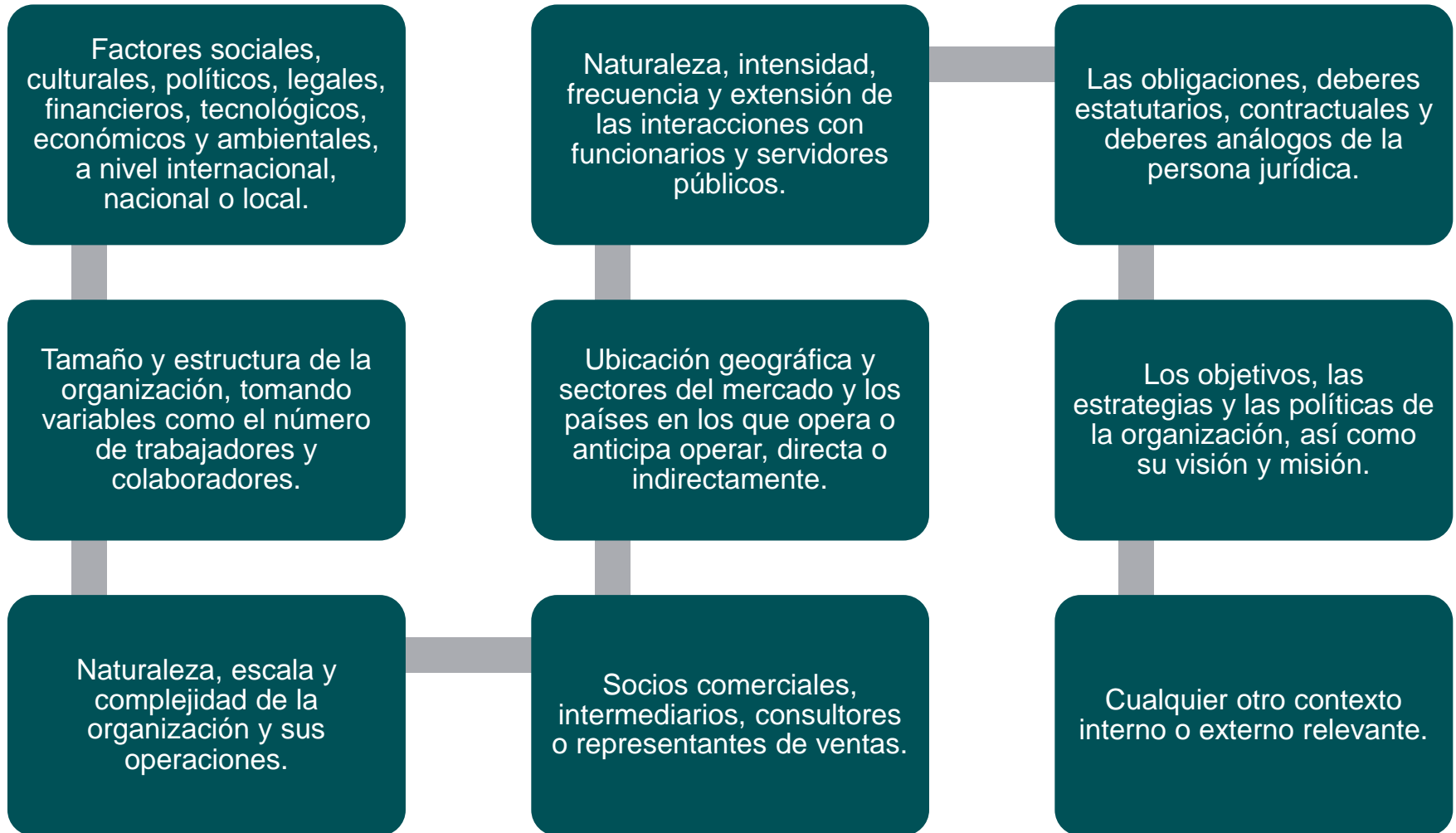
---

Previo a cualquier proceso de evaluación de riesgos, la organización debe definir las funciones y responsabilidades operativas, los procesos operativos y la responsabilidad de función de estas actividades.



## 2. Identificación de riesgos

---



### 3. Evaluación y análisis de riesgos

---

Evaluación del riesgo	Criterios para la evaluación de riesgos	Probabilidad	Consecuencia
<ul style="list-style-type: none"><li>• Estimación de la magnitud de los riesgos inherentes en términos cuantitativos y/o cualitativos</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>• Determinar la probabilidad de que se materialicen los riesgos identificados, así como las consecuencias sobre la organización.</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>• Identificar las oportunidades para la ocurrencia de un evento de riesgo de la comisión de un acto ilícito.</li><li>• Determinar de acuerdo a la frecuencia con la que se ha presentado el riesgo o la posibilidad de que se presente.</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>• Determinar la magnitud de las consecuencias o efectos que puede generar la materialización de un riesgo en el desarrollo de sus actividades.</li></ul>

## 4. Mitigación de riesgos

---

### Controles financieros

Implementar sistemas y procedimientos que le permitan gestionar sus operaciones financieras y comerciales de modo correcto, y que le permita registrar estas operaciones de modo preciso, completo y oportuno, a fin de mitigar el riesgo.

### Controles no financieros

Implementar sistemas y procedimientos que le permitan asegurar que sus adquisiciones, aspectos operacionales, comerciales y cualquier otro aspecto no financiero están siendo gestionados de modo correcto.

### Debida diligencia

Sobre operaciones, proyectos, actividades, socios comerciales o incluso el personal, a fin de evaluar con mayor profundidad, el alcance, la escala y la naturaleza de los riesgos inherentes o residuales identificados como parte del proceso de evaluación.

## 4. Mitigación de riesgos

---

- 1 Encargado de prevención
- 2 Identificación, evaluación y mitigación de riesgos para prevenir la comisión de delitos
- 3 Implementación de procedimientos de denuncia
- 4 Difusión y capacitación periódica del modelo
- 5 Evaluación y monitoreo continuo del modelo
- 6 Políticas para áreas específicas de riesgos
- 7 Registro de actividades y controles internos
- 8 La integración del modelo en los procesos comerciales de la persona jurídica
- 9 Designación de una persona u órgano auditor interno
- 10 Designación de una persona u órgano auditor interno
- 11 Designación de una persona u órgano auditor interno

## Nuevas figuras en las estructuras de cumplimiento

---



## Sobre la intervención de la Superintendencia de Mercado de Valores (SMV)

---

- La SMV analiza la implementación y funcionamiento del modelo de prevención adoptado por las organizaciones, únicamente a solicitud del Fiscal, con la finalidad de que se emita un informe técnico para la formalización de la investigación preparatoria.
- El informe técnico se circunscribirá a los delitos materia de investigación, basándose en los parámetros establecidos y tomando en cuenta la documentación entregada por la organización y las acciones que esta hubiera adoptado en el marco de este Reglamento y la normativa aplicable.



# Sobre la intervención de la Superintendencia de Mercado de Valores (SMV)

---

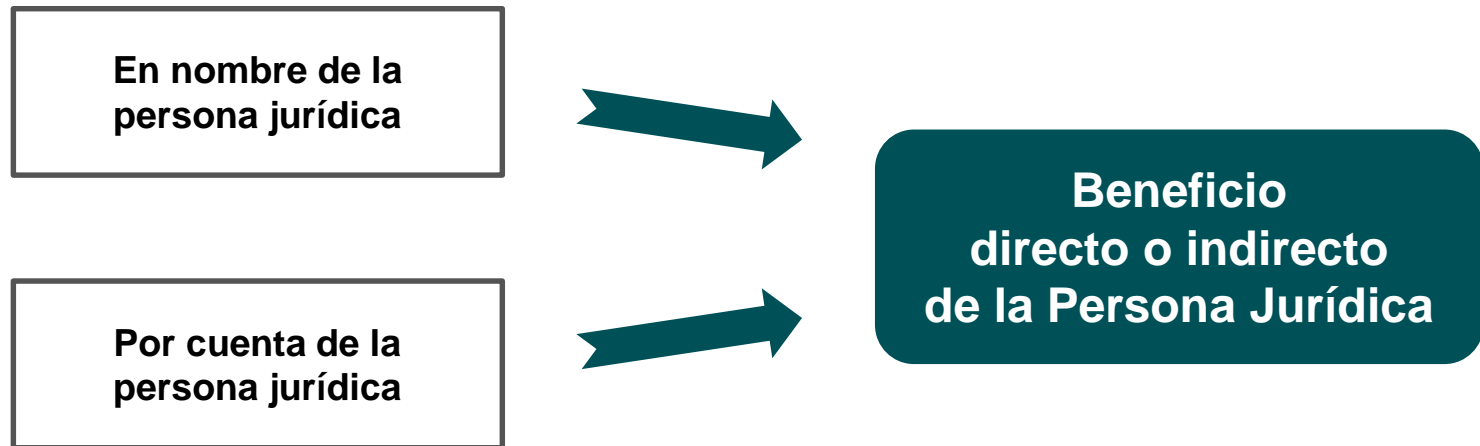
La SMV como ente encargado de la evaluación de la implementación y funcionamiento del modelo de prevención adoptado por la organización, puede utilizar como parámetros a los fines de la emisión del informe técnico, los siguiente:

1. Análisis y corrección de los riesgos inherentes y residuales.
2. Compromiso y liderazgo de los órganos de gobierno.
3. Autonomía y recursos.
4. Políticas y procedimientos.
5. Evaluación de riesgos.
6. Formación y comunicaciones.
7. Informes confidenciales e investigación.
8. Incentivos y medidas disciplinarias.
9. Mejora continua, pruebas periódicas y revisión.
10. Gestión de terceros.
11. Fusiones y adquisiciones.

# Atribución de responsabilidad administrativa a las personas jurídicas

---

- ✓ La persona jurídica puede **ser responsable administrativamente** por los delitos siempre que la persona natural realice el delito:



# ¿Qué es el principio de responsabilidad autónoma de la persona jurídica?

---

**Responsabilidad  
administrativa de la  
persona jurídica**



**Responsabilidad  
penal de la  
persona natural**



**¿Administrativa o penal?**

## ¿A quiénes se denomina personas naturales?

---

- a) Socios, directores, administradores de hecho o de derecho, representantes legales o apoderados.
- b) Persona natural que, estando sometida a la autoridad y control de las personas mencionadas en el punto a):
  - (i) Haya cometido el delito bajo sus órdenes o autorización.
  - (ii) Haya cometido el delito debido a que las personas mencionadas en el punto a) incumplieron sus deberes de supervisión, vigilancia y control sobre la actividad encomendada.

**La matriz  
será  
responsable**



**Cuando las personas naturales de sus filiales o subsidiarias hayan actuado bajo sus órdenes, autorización o con su consentimiento.**

## Responsabilidad de la matriz: Levantamiento del velo corporativo

---

- El levantamiento del velo corporativo es una práctica judicial a través de la cual se prescinde de la forma externa de la persona jurídica para desconocer la diferencia entre ella y sus titulares, con la finalidad de examinar los reales intereses que existen en su interior, con la finalidad de evitar y detener fraudes y abusos que se cometan desde y para la persona jurídica.
- En ese sentido, cuando las organizaciones con calidad de matrices poseen un deber de control sobre las filiales o subsidiarias, y ese control se hubiera omitido, o el ilícito ocurrido en la filial se hubiera producido a raíz de un defecto de organización de la matriz, y a su vez ese defecto hubiera generado en la matriz un beneficio directo o indirecto, podrá existir una transferencia de responsabilidad de la filial a la matriz.

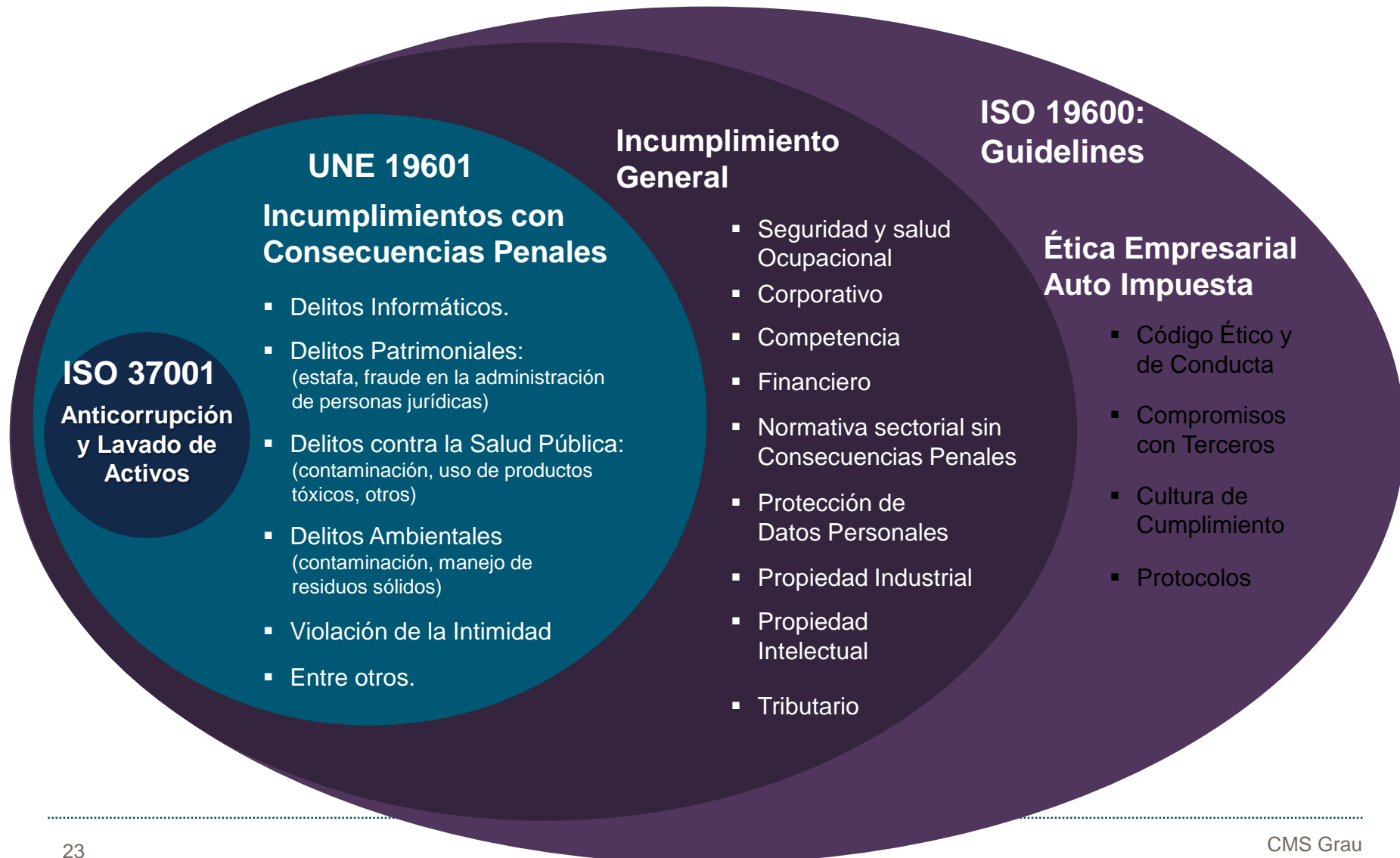
# A nivel global: Aplicación extraterritorial de las normas

**FCPA: FOREIGN CORRUPT PRACTICES ACT**  
**SANCIONA: CORRUPCIÓN DE FUNCIONARIO PÚBLICO EN EL EXTRANJERO**

**CODIGO PENAL ESPAÑOL: ARTÍCULO 31º BIS**  
**SANCIONA: CORRUPCIÓN DE FUNCIONARIO PÚBLICO EN EL EXTRANJERO**



# Estructura del Compliance



# La Norma Internacional ISO 37001:2016

---

- ❑ Es una norma publicada en octubre de 2016 por la Organización Internacional de Normalización, que:

➡ Especifica los requisitos:

➡ Proporciona una guía para establecer, implementar, mantener, revisar y mejorar:

**Un sistema  
de gestión  
antisoborno**




## Aspectos relevantes de la ISO 37001:2016

---

Refleja buenas prácticas internacionales (OCDE, UN, FCPA, UKBA).



Especifica la implementación por parte de la organización de las políticas, procedimientos y controles que sean razonables y proporcionales de acuerdo con los riesgos de soborno a los que se enfrenta la organización.



La conformidad con este documento no garantiza que el soborno no haya ocurrido o no vaya a ocurrir, ya que no es posible eliminar por completo el riesgo de soborno (apetito cero), pero el ISO ayuda a implementar medidas razonables y proporcionales para prevenir, detectar y enfrentar el soborno.

## Ámbito de aplicación

---

- ☐ Soborno en los sectores públicos, privado y sin fines de lucro;
- ☐ Soborno por parte de la organización.
- ☐ Soborno por parte de personal de la organización, que actúa en nombre o para su beneficio.
- ☐ Soborno por parte de socios de negocios de la organización.
- ☐ Soborno a la organización;
- ☐ Soborno del personal de la organización;
- ☐ Soborno de los socios de negocios de la organización;
- ☐ Soborno directo e indirecto.

## ¿Qué es el soborno?

---



«Oferta, promesa, entrega, aceptación o solicitud de una ventaja indebida de cualquier valor (que puede ser de naturaleza financiera o no financiera), directamente o indirectamente, e independiente de su ubicación, en violación de la ley aplicable, **como incentivo o recompensa para que una persona actúe o deje de actuar en relación con el desempeño de las obligaciones** de esa persona».

## ISO: Tolerancia al riesgo, no al soborno

---

Entender que la identificación y la aceptación de un bajo riesgo de soborno no significan que la organización puede aceptar el hecho de que se produzca el soborno **(apetito cero)**

Riesgo de soborno

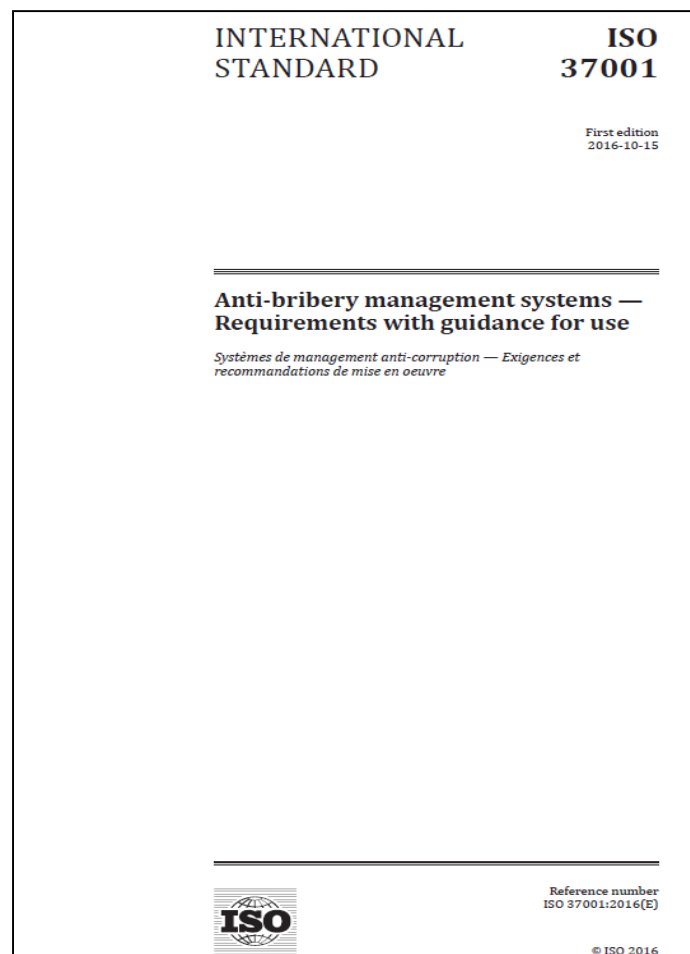


Ocurrencia de soborno

Una organización puede tener “tolerancia cero” para la ocurrencia de un soborno al mismo tiempo que se dedica al comercio en situaciones en las que puede haber un riesgo bajo de soborno, o un riesgo mayor a bajo, siempre y cuando se apliquen las medidas adecuadas de mitigación.

# Puntos de encuentro: Iso y marco regulatorio

- 1 Objeto de ámbito de aplicación.
- 2 Referencias normativas.
- 3 Términos y definiciones.
- 4 Contexto de la organización. ✓
- 5 Liderazgo. ✓
- 6 Planificación. ✓
- 7 Apoyo. ✓
- 8 Operación. ✓
- 9 Evaluación del desempeño. ✓
- 10 Mejora ✓



## Puntos de encuentro: Iso y marco regulatorio

---

### Contexto de la org.

Entendimiento de contexto, interno y externo, con fines de adaptar el modelo de prevención

### Evaluación y mitigación del riesgo

Identificación, análisis y priorización de riesgos.

### Órgano de gobierno

- Compromiso asumido
- “Tone from the top”

### Función de cumplimiento

Designación de órgano u persona que vele por la eficacia del modelo de prevención.

### Política y objetivo

Establecimiento de políticas y objetivo

## Puntos de encuentro: Iso y marco regulatorio

### Formación

Concientización y formación en el modelo al personal de la organización.

### Debida Diligencia

Evaluación del alcance de riesgos en (i) proyectos, (ii) personal (interno), socios de negocio (externo).

### Controles financieros

Procedimientos relacionados a aspectos de caja, desembolso de dinero.

### Regalos, donaciones y beneficios

Procedimientos diseñados para prohibir o reglamentar la entrega de regalos, donaciones y beneficios.

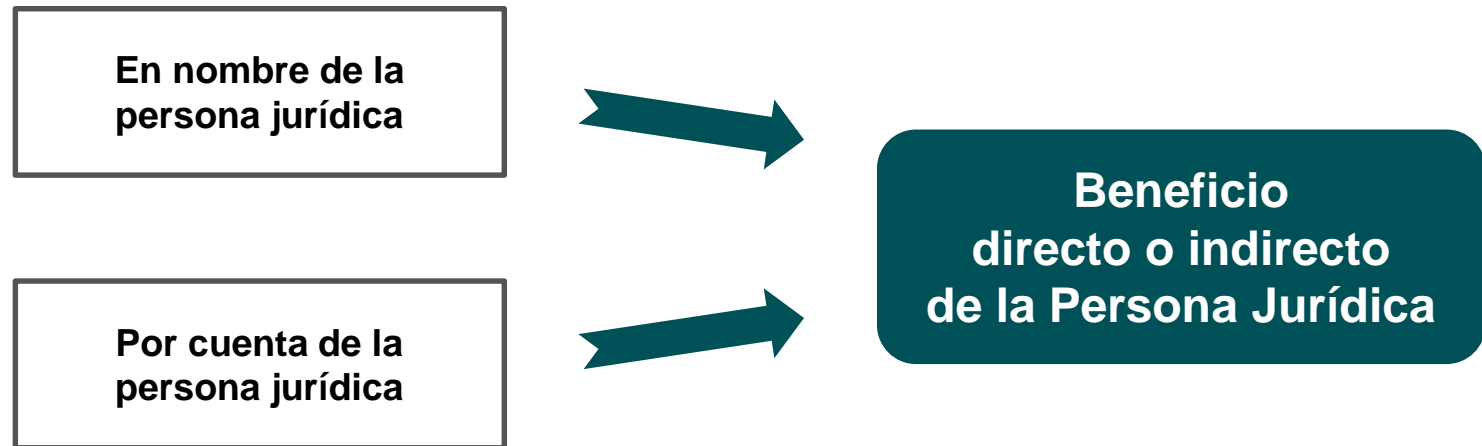
### Canal de denuncias

Planteamiento de inquietudes de fácil y público acceso.

# Atribución de responsabilidad administrativa a las personas jurídicas

---

- ✓ La persona jurídica puede **ser responsable administrativamente** por los delitos siempre que la persona natural realice el delito:





# ¿Qué es el principio de responsabilidad autónoma de la persona jurídica?

---

**Responsabilidad  
administrativa de la  
persona jurídica**



**Responsabilidad  
penal de la  
persona natural**



**¿Administrativa o penal?**

## ¿A quiénes se denomina personas naturales?

---

- a) Socios, directores, administradores de hecho o de derecho, representantes legales o apoderados.
- b) Persona natural que, estando sometida a la autoridad y control de las personas mencionadas en el punto a):
  - (i) Haya cometido el delito bajo sus órdenes o autorización.
  - (ii) Haya cometido el delito debido a que las personas mencionadas en el punto a) incumplieron sus deberes de supervisión, vigilancia y control sobre la actividad encomendada.

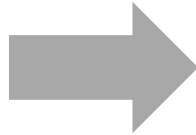
**La matriz  
será  
responsable**



**Cuando las personas naturales de sus filiales o subsidiarias hayan actuado bajo sus órdenes, autorización o con su consentimiento.**

### ACTUACIÓN EN NOMBRE DE LA PERSONA JURÍDICA

**Art. 27 del  
Código  
Penal**



“El que actúa como órgano de representación autorizado de una persona jurídica o como socio representante autorizado de una sociedad y realiza el tipo legal de un delito es responsable como autor, aunque los elementos especiales que fundamentan la penalidad de este tipo no concurren en él, pero sí en la representada”

# Responsabilidad de los representantes

---



Hasta el 01 de enero de 2018  
*“Societas delinquere non potest”*

Tercero civilmente responsable



**Ley N° 30424:** A partir del 01 de enero de 2018, las empresas son responsables administrativamente por los delitos de corrupción, lavado de activos y financiamiento al terrorismo.

## Delitos de infracción de un deber

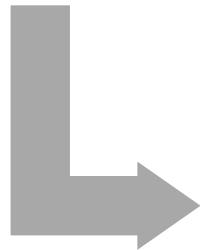
---



# Realización del tipo penal

---

## REPRESENTANTE



**El delito debe ser imputado al representante y debe forma parte directa del rol funcional que éstos mantengan dentro de la empresa.**



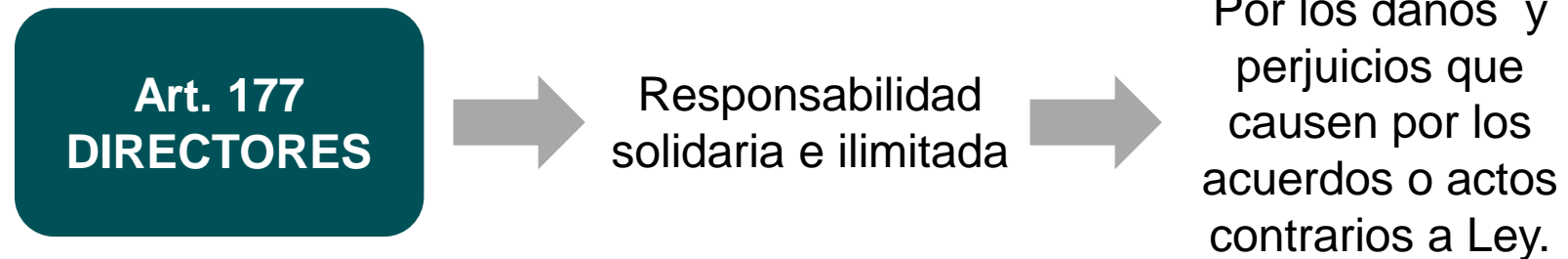
¿En que documento encontramos las funciones y obligaciones dentro de la empresa?



- ROF
- MOF

# Ley General de Sociedades

---



## Responsabilidad de los socios o accionistas

---

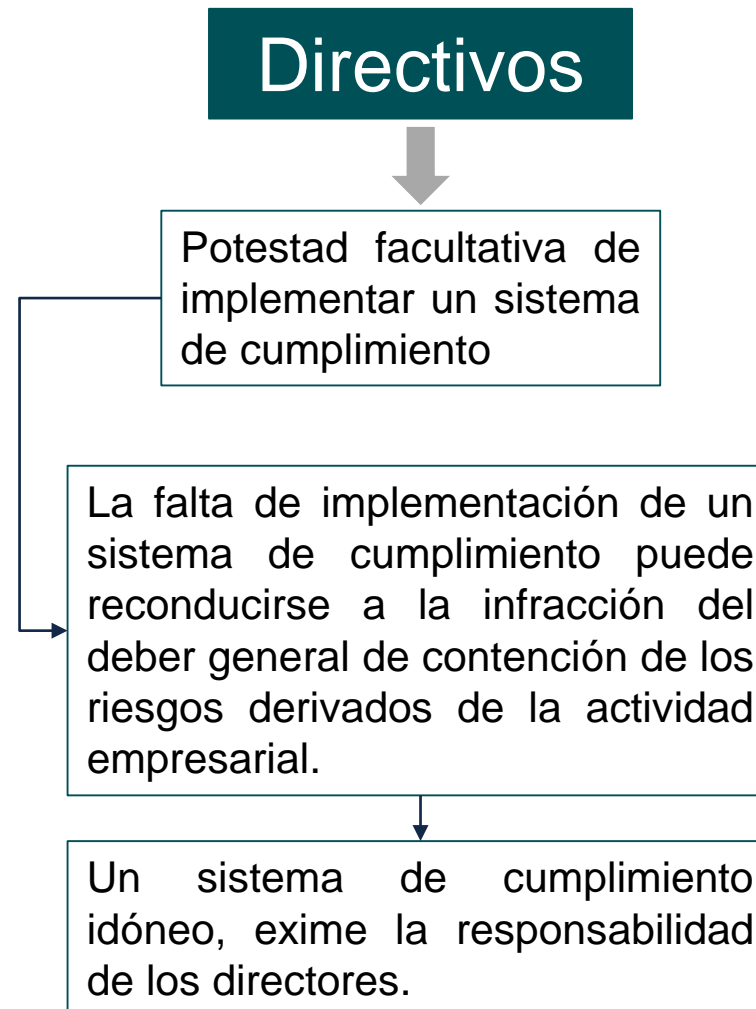
- La competencia penal de los propietarios de la empresa se reduciría a su constitución y a la toma de ciertas decisiones generales en órganos como la junta general de accionistas.
- Sin embargo, existe cierta matización en el ámbito de fusiones y adquisiciones, pues se le exige a los inversionistas el deber de controlar que la empresa a adquirir cuente con un sistema de cumplimiento normativo.

Debida  
Diligencia



# Responsabilidad de los directivos

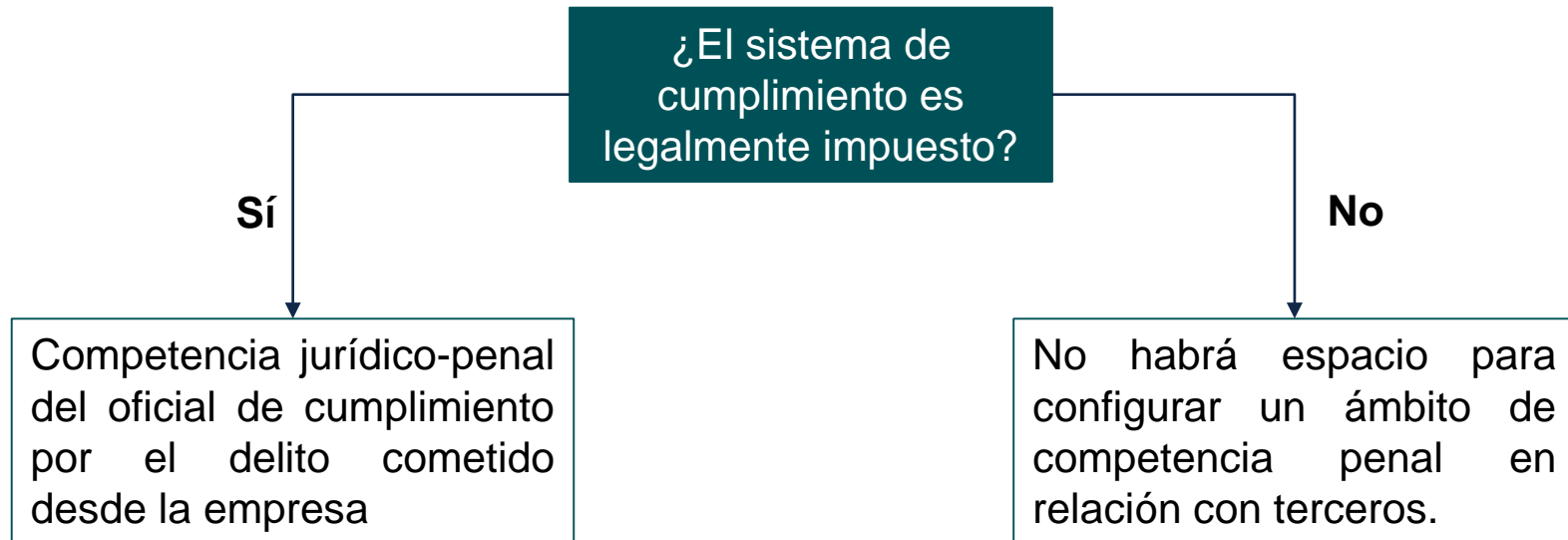
---



# Responsabilidad del oficial de cumplimiento

---

- Responsabilidad penal de aquellos a los que se le asigna la función de velar por la vigencia efectiva del programa de cumplimiento penal.



## Responsabilidad de los trabajadores

---

- La responsabilidad penal de los trabajadores de la empresa que han tomado parte en la realización del delito se determinará con base en las reglas generales de la intervención delictiva.

Mecanismo  
de gestión  
de riesgos



Delimitación  
de funciones



Law . Tax

**Your free online legal information service.**

A subscription service for legal articles  
on a variety of topics delivered by email.

**[cms-lawnow.com](http://cms-lawnow.com)**



Law . Tax

**Your expert legal publications online.**

In-depth international legal research  
and insights that can be personalised.

**[eguides.cmslegal.com](http://eguides.cmslegal.com)**

-----

CMS Legal Services EEIG (CMS EEIG) is a European Economic Interest Grouping that coordinates an organisation of independent law firms. CMS EEIG provides no client services. Such services are solely provided by CMS EEIG's member firms in their respective jurisdictions. CMS EEIG and each of its member firms are separate and legally distinct entities, and no such entity has any authority to bind any other. CMS EEIG and each member firm are liable only for their own acts or omissions and not those of each other. The brand name "CMS" and the term "firm" are used to refer to some or all of the member firms or their offices.

**CMS locations:**

Aberdeen, Algiers, Amsterdam, Antwerp, Barcelona, Beijing, Belgrade, Berlin, Bogotá, Bratislava, Bristol, Brussels, Bucharest, Budapest, Casablanca, Cologne, Dubai, Duesseldorf, Edinburgh, Frankfurt, Geneva, Glasgow, Hamburg, Istanbul, Kyiv, Leipzig, Lima, Lisbon, Ljubljana, London, Luxembourg, Lyon, Madrid, Medellín, Mexico City, Milan, Moscow, Munich, Muscat, Paris, Podgorica, Prague, Rio de Janeiro, Rome, Santiago de Chile, Sarajevo, Seville, Shanghai, Sofia, Strasbourg, Stuttgart, Tehran, Tirana, Utrecht, Vienna, Warsaw, Zagreb and Zurich.

-----

**[cms.law](http://cms.law)**