

CARLOS A. MANFRONI

LA CONVENCION INTERAMERICANA CONTRA LA CORRUPCION

ANOTADA Y COMENTADA

Medidas Preventivas por Richard Werksman

Prólogo de ENRIQUE LAGOS

Primer Premio al Libro Jurídico, otorgado por la
Interamerican Bar Association - 1998

SEGUNDA EDICIÓN ACTUALIZADA



ABELEDOPERROT
BUENOS AIRES

ÍNDICE GENERAL

Prefacio	7
Prólogo.....	9
¿Por qué combatir internacionalmente la corrupción?	17
Preámbulo	23
Convención Interamericana Contra la Corrupción	24
Materia demasiado sensible a los gobiernos.....	25
La apertura exige transparencia.....	26
Promoción de la paz y el desarrollo de los pueblos	27
Preservación de la legitimidad de instituciones y sistemas	28
Combatir el crimen organizado	29
Cooperación internacional.....	30
Generación de conciencia y protección de las personas	32
<i>Artículo I - Definiciones</i>	33
Algunas dificultades para las definiciones de la Convención....	33
Función pública	35
Funcionario público, oficial gubernamental, servidor público ..	38
Bienes	42
<i>Artículo II - Propósitos</i>	44
Generalidades	44
Prevenir, detectar, sancionar y erradicar	45
Mecanismos de los Estados Parte	45
Cooperación interamericana	46

<i>Artículo III - Medidas preventivas</i>	48
Orígenes	53
Diferencias entre el artículo III y el resto de la Convención.....	54
La prevención, no solamente el castigo	55
Menos mandante, pero muy amplio	56
Lo administrativo, además de lo penal	56
El papel de la sociedad civil y de las organizaciones no gubernamentales	57
Transparencia en el gobierno y contra la impunidad	58
Análisis y comentario párrafo por párrafo	59
Normas de conducta	60
Cumplimiento de las normas de conducta	61
Capacitación de los funcionarios públicos.....	61
Declaración de ingresos.....	62
Transparencia en contrataciones del gobierno.....	65
Sistemas especiales para recaudación y control de ingresos.....	67
Eliminación de beneficios tributarios a los que cometan actos corruptos	68
Protección a denunciantes de actos de corrupción.....	69
Órganos de control	70
Medidas que impidan el soborno doméstico y extranjero	71
Estimulación de la participación de la sociedad civil	72
Estudio de otras medidas de prevención de la corrupción	73
Conclusión.....	75
<i>Artículo IV - Ámbito</i>	78
Generalidades	78
Principios de aplicación.....	79
<i>Artículo V - Jurisdicción</i>	81
Generalidades	82
Principio de territorialidad.....	83

Principio de la personalidad o nacionalidad	83
Extradición no otorgada	85
En beneficio de la jurisdicción	86
<i>Artículo VI - Actos de corrupción</i>	87
Generalidades	88
Soborno pasivo	90
Soborno activo	95
Administración fraudulenta, negociaciones incompatibles, incumplimiento de deberes	96
Lavado de bienes	98
Instigación, participación, encubrimiento y otras figuras	100
Tentativa	105
Asociación o confabulación	106
Limitación inadecuada	107
Aplicación a otros actos de corrupción	108
<i>Artículo VII - Legislación interna</i>	110
Obligación de legislar	110
Obligación de completar legislación insuficiente o inadecuada	111
¿Operatividad inmediata?	112
Cooperación y otras finalidades	114
La obligación se extiende a los artículos VIII y IX	115
<i>Artículo VIII - Soborno transnacional</i>	118
Un delito contra la libre y leal competencia	119
¿Por qué una nueva figura penal?	122
Antecedentes en el derecho positivo	124
Constitución y principios fundamentales	127
Prohibir y sancionar	128
“Ofrecer”, “otorgar” y formas ampliadas de adecuación	129
Nacionales, residentes y empresas domiciliadas	130
Beneficio ofrecido u otorgado	134

Transacción de naturaleza económica o comercial.....	135
Funcionamiento pleno del acuerdo.....	139
Asistencia y cooperación.....	140
Consideraciones finales sobre los objetivos del artículo	141
<i>Artículo IX - Enriquecimiento ilícito</i>	143
Un delito contra la transparencia	143
¿Un delito inconstitucional?.....	147
Ingresos legítimos demostrables.....	149
Incremento del patrimonio	151
Significativo exceso.....	151
Funcionamiento pleno del acuerdo.....	152
Asistencia y cooperación.....	153
<i>Artículo X - Notificación</i>	154
<i>Artículo XI - Desarrollo progresivo</i>	156
Fuerza vinculante.....	157
Uso de información reservada.....	160
Utilización de bienes del Estado	162
Obtención ilícita de un beneficio.....	163
Desviación del objeto de los bienes.....	166
Extradición, asistencia y cooperación.....	166
<i>Artículo XII - Efectos sobre el patrimonio del Estado</i>	167
<i>Artículo XIII - Extradición</i>	169
Aplicación	170
Convención y tratados de extradición.....	171
Condiciones generales	174
Detención	177
<i>Artículo XIV - Asistencia y cooperación</i>	179
Asistencia amplia.....	180
Cooperación técnica	184

<i>Artículo XV - Medidas sobre bienes</i>	186
Bienes “obtenidos”, “derivados” o “utilizados”	187
Amplitud, legislación interna y tratados	188
Identificación, rastreo, inmovilización, confiscación y decomiso ..	189
Distribución de bienes	190
<i>Artículo XVI - Secreto bancario</i>	193
Imposibilidad absoluta de invocar el secreto	193
Normas subordinadas	196
Utilización limitada	197
<i>Artículo XVII - Naturaleza del acto</i>	199
Intrascendencia de la finalidad de los actos corruptos	199
Una duda para la reflexión.....	201
<i>Artículo XVIII - Autoridades centrales</i>	203
<i>Artículo XIX - Aplicación en el tiempo</i>	205
¿Retroactividad o cooperación sobre hechos anteriores?	205
Condiciones de aplicación.....	206
<i>Artículo XX - Otros acuerdos o prácticas</i>	210
<i>Artículo XXI - Firma</i>	211
<i>Artículo XXII - Ratificación</i>	212
<i>Artículo XXIII - Adhesión</i>	213
<i>Artículo XXIV - Reservas</i>	214
<i>Artículo XXV - Entrada en vigor</i>	215
<i>Artículo XXVI - Denuncia</i>	216
<i>Artículo XXVII - Protocolos adicionales</i>	218
<i>Artículo XXVIII - Depósito del instrumento original</i>	220
Conclusiones.....	223

¿Es innovadora la Convención?	223
Los principios de la Convención	225
¿Cómo pueden clasificarse las partes de la Convención?.....	226
El desarrollo posterior de la Convención.....	228

APÉNDICE

Programa Interamericano de Cooperación para Combatir la Corrupción	231
Programa Interamericano de Cooperación para Combatir la Corrupción	234
I. En el ámbito jurídico	234
II. En el ámbito institucional	235
III. En el ámbito internacional	236
IV. En el ámbito de la sociedad civil	237
Plan tentativo de actividades para 1997 y 1998	238
I. En el ámbito jurídico	238
II. En el ámbito institucional	239
III. En el ámbito internacional	239
IV. En el ámbito de la sociedad civil	240
Convención Interamericana Contra la Corrupción.....	245
Acta y Documento de Buenos Aires sobre el Mecanismo de Seguimiento de la Implementación de la Convención Interamericana Contra la Corrupción 4 de mayo de 2001	247
Documento de Buenos Aires sobre el Mecanismo de Seguimiento de la Implementación de la Convención Interamericana Contra la Corrupción.....	249
1. Propósitos.....	250
2. Principios fundamentales	251
3. Características	251

4. Miembros del mecanismo de seguimiento	252
5. Estructura y responsabilidades	252
6. Sede	252
7. Actividades	252
i) Selección de disposiciones y metodología	253
ii) Selección de los países	253
iii) Análisis de la información e informe preliminar	254
iv) Informe final	254
a) Cooperación	255
b) Observadores	255
8. Participación de la sociedad civil	255
9. Recursos	256
10. Revisión periódica del mecanismo	256
11. Disposición transitoria	257