

LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL DE LOS ÓRGANOS SOCIETARIOS

ÍNDICE GENERAL

Presentación a la edición española	5
Presentación a la edición peruana.....	9
Abreviaturas	11

CAPÍTULO I CUESTIONES GENERALES

LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL DE LOS ÓRGANOS SOCIETARIOS: EL CASO MANNESMANN BERND SCHÜNEMANN

PRIMERA PARTE LAS CUESTIONES CANDENTES DE ÍNDOLE POLÍTICO-CRIMINAL Y DOGMÁTICO-PENAL

I. El delito económico característico de la sociedad industrial.....	15
II. Refinamiento dogmático carente de significación político-criminal	19
III. Cuestiones sobre la cualificación del autor: ¿los socios como administradores de hecho o como autores idóneos.....	23
IV. Problemas con la infracción del deber (1): ejercicio de dominio o mero deber del deudor	26
V. Problemas de la infracción del deber (11): la relación con el Derecho civil en el civil en el típico caso de la administración desleal de donaciones	29
VI. Problemas específicos del perjuicio patrimonial.....	38

ÍNDICE GENERAL

SEGUNDA PARTE EL CASO MANNESMANN COMO EJEMPLO

I. Significado político-criminal.....	49
II. Las circunstancias fácticas que se toman como base.....	52
III. El error de discrecionalidad al determinar la «appreciation award»	56
IV. La falta de competencia	63
V. El perjuicio patrimonial	69
VI. El dolo de la administración desleal.....	71

CAPÍTULO II
TIPO OBJETIVO

PRIMERA PARTE
¿«INFRACCIÓN GRAVE DEL DEBER»
EN LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL?
BERND SCHÜNEMANN

I. La paradójica trayectoria de la administración desleal en la teoría y en la praxis	79
II. Sobre el elemento típico de la contrariedad a deber	84
III. ¿Limitación a los supuestos de «infracción grave del deber»?	85

SEGUNDA PARTE
ACERCA DE LA CUADRATURA DEL CÍRCULO
EN LA DOGMÁTICA DEL PERJUICIO DE PELIGRO
BERND SCHÜNEMANN

Planteamiento del problema	94
I. Los méritos de la solución de la Segunda Sala Penal	96
II. ¿Lleva el malabarismo dogmático de la teoría subjetiva nuevamente a una solución mediante la limitación del tipo objetivo?	102

CAPÍTULO 111
TIPO SUBJETIVO

CONSIDERACIONES SOBRE EL LADO SUBJETIVO
DE LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL
GÜNTHER JAKOBS

I. Consideraciones generales sobre el lado subjetivo	111
1. Motivo	111
Sobre la imposibilidad de separar el dolo del conocimiento del injusto.....	113
II. En especial sobre la administración desleal	119
El tipo de la infidelidad.....	119
El tipo de abuso	125
III. El caso Mannesmann	127

CAPÍTULO IV
COMENTARIO A LA JURISPRUDENCIA RECIENTE

PRIMERA PARTE
EL TRIBUNAL SUPREMO ALEMÁN EN LA MARAÑA DEL TIPO DE
LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL
BERND SCHÜNEMANN

La administración desleal de los órganos societarios como punto de cristalización	135
II. El abandono de la fórmula de la infracción «grave» del deber	137
La crítica de la dogmática y su asunción por parte de la Sección 3ª del Tribunal Supremo alemán	137
2. Inexistencia de una obligación de presentación	139
3. Estado de la cuestión en la sentencia en el caso Kinowelt	140
El criterio de la conexión con el fin de protección de la norma	142
Irrelevancia de los deberes que existen por intereses públicos	143

Carencias argumentativas del caso Mannesmann	145
III. ¿Inexistencia de un daño patrimonial pese a un Kick Back?	147
Construcción de la administración desleal por Kick Back	148
La crítica de Bernsmann	149
Análisis comparado entre el caso Kölner Müllskandal y el caso System-Schreiber	150
Errores de fundamentación y acierto en la decisión en el caso System-Schreiber.....	151
La construcción del daño en los casos de concesiones o adjudicaciones	154
IV. Resumen metodológico.....	157

SECUNDA PARTE
CASO MANNESMANN/VODAFONE
Acusación de administración desleal por infracción de deberes
especiales jurídico-societarios
GÜNTHER JAKOBS

CASO MANNESMANN/VODAFONE Acusación de administración desleal por infracción de deberes especiales jurídico-societarios	161
--	-----

CAPÍTULO V
LA ACTUAL SITUACIÓN ESPAÑOLA

LA PROBLEMÁTICA DE LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL
DE LOS ÓRGANOS SOCIETARIOS EN EL DERECHO PENAL
ESPAÑOL: ¿UN TIPO DE ADMINISTRACIÓN DESLEAL EN EL
ARTÍCULO 252 DEL CÓDIGO PENAL?
CARLOS GÓMEZ JARA DÍEZ

I. Introducción	171
II. Origen, evolución y consolidación de la interpretación jurisprudencial y doctrinal que afirma la existencia de un tipo de administración desleal del artículo 252 del Código Penal español..	176

ÍNDICE GENERAL

§ II.1. Introducción.....	176
§ II.2. Primera evolución: el tipo de infidelidad del delito de administración desleal contenido en el artículo 252 del Código Penal	177
§ II.3. Apoyo doctrinal minoritario	179
§ II.4. Segunda evolución: ¿hacia un tipo de abuso en el tipo de administración desleal recogido en el artículo 252 del Código Penal?	184
§ II.5. Apoyo doctrinal minoritario a la segunda evolución	190
§ III. Precisiones críticas respecto de la interpretación tendente a incluir en el artículo 252 CP un tipo de administración desleal.....	193
§ III.1. Introducción.....	193
§ III.2. Críticas de la doctrina mayoritaria a la concepción jurisprudencial	193
§ III.3. Abundando en las críticas ya existentes	196
§ IV. ¿Vuelta al status quo anterior al Código Penal de 1995?	200
§ IV.1. Introducción	200
§ IV.2. Planteamiento mayoritario: distinción entre apropiaciones definitivas (apropiación indebida) y usos temporales (administración desleal)	200
§ IV.3. Problemas con la concepción mayoritaria.....	203

§ V. Conclusión: necesidad de distinguir entre específicas obligaciones de entrega o devolución (art. 252) y obligaciones genéricas de administración leal (art. 295)	207
§ V.1. Introducción.....	207
§ V.2. El tipo de abuso del artículo 295 CP y su distinción de la apropiación indebida del artículo 252 CP: abuso de poder (art. 295 CP) frente a extralimitación en el poder (art. 252 CP).....	208
§ V.2.1. Introducción	208
§ V.2.2. Punto de partida jurisprudencial: distinción entre vulneración deberes genéricos <i>ad intra</i> (art. 295 CP) y deberes específicos <i>ad extra</i> (art. 252 CP).....	211

ÍNDICE GENERAL

§ Y.2.3. Apunte dogmático: libertad de disposición sobre el patrimonio confiado a cambio del deber de administrarlo fiel y lealmente.....	214
§ Y.3. Consecuencias de la interpretación propuesta.....	218

CAPÍTULO VI LA ACTUAL SITUACIÓN CHILENA

LA ADMINISTRACIÓN DESLEAL EN EL DERECHO PENAL CHILENO HÉCTOR HÉRNÁNDEZ BASUALTO

I. El problema.....	225
II. Inexistencia de un tipo general específico de administración desleal en el derecho chileno	226
II.1. Las "administraciones desleales" del § 8 del Título IX del Libro Segundo del Código Penal.....	226
II.2. La legislación especial	229
III. Posible aplicación de tipos penales generales	233
III.1. Inaplicabilidad del tipo de estafa	233
III.2. Amplia (pero condicional y tardía) aplicabilidad de los tipos de insolvencia punible.....	234
III.3. Aplicabilidad parcial de la apropiación indebida	237
III.3.1. La apropiación indebida de dinero en el debate chileno	238
III.3.2. Notas de derecho comparado	251
III.3.3. Esbozo de una nueva interpretación de la apropiación indebida de dinero: la distracción como hipótesis especial de insolvencia punible	266
III.3.4. Límites de la apropiación y la distracción indebidas como tipos de administración desleal.....	270
III.4. Aplicabilidad de ciertos delitos funcionarios	275
IV. Resultado y valoración: ausencia de tipificación suficiente como grave déficit legislativo	284

ÍNDICE GENERAL

La administración desleal en el derecho comparado.....	286
V1. Alemania (y otros países de tradición germánica)	287
V.2. Francia	292
V.3. Italia.....	295
V.4. España	299
V.5. Balance y conclusiones del derecho comparado	307
VI. Alternativas y desafíos (técnicos y de legitimación) para un nuevo tipo penal.....	310

CAPÍTULO VII
LA ACTUAL SITUACIÓN PERUANA

ASPECTOS BÁSICOS DE LA REFORMA DEL
DELITO DE ADMINISTRACIÓN FRAUDULENTE DE
PERSONA JURÍDICA EN EL CÓDICO PENAL PERUANO
PERCY CARCÍA CAYERO

I. Introducción.....	317
El autor del delito de administración fraudulenta de persona jurídica	318
II. Las modificaciones al círculo de autores del delito	318
¿Personas jurídicas de Derecho público?	321
Los administradores de hecho	322
III. Los informes de auditoría distorsionados.....	327
IV. La asunción indebida de préstamos para la persona jurídica	332
V. Conclusión	334
ÍNDICE GENERAL	335