

Índice general

Palabras previas	11
Abreviaturas	27

Capítulo I

NOCIONES PRELIMINARES

§ 1. La administración desleal en el derecho comparado	31
a) Antecedentes	31
b) Italia	32
c) Francia	34
d) España	35
e) Alemania	37
f) Suiza	42
g) Austria	43
h) Grecia	44
§ 2. Antecedentes de derecho argentino	44
a) Código Penal de 1921	44
b) La reforma de 1968	45
c) El derecho vigente	46

Capítulo II

CUESTIONES DE POLÍTICA CRIMINAL

§ 3. Liberalismo económico y corrupción entre particulares	49
a) La economía de mercado	49
b) Evolución ulterior	50
c) Crisis, intervención estatal y derecho penal	52
§ 4. Administración fraudulenta y corrupción en el Estado	54

a)	La corrupción estatal	54
b)	Estrategias para conjurarla	55
c)	Presupuestos de eficacia de las investigaciones	57
d)	Relevancia del delito de administración fraudulenta	58
§ 5.	Un precedente europeo en el ámbito societario: el caso «Mannesmann»	59
a)	Antecedentes de hecho	59
b)	Acuerdos de la Comisión Presidencial	61
c)	Ratificación ulterior	61
d)	Significación jurídica	62
e)	Repercusión económica y social	63
f)	Acusación de la Fiscalía	64
g)	Discusión jurídica, sentencia y acuerdo	65
§ 6.	Un precedente argentino en el ámbito estatal: el caso «Greco»	67
a)	Origen del grupo Greco	67
b)	Crisis	67
c)	Intervención del grupo y privación de libertad de sus dueños	68
d)	Reclamo, negociación y acuerdo	69
e)	Juicio contra el Estado, sentencia y trámite ulterior	69
f)	La condena por administración desleal y sus fundamentos	70
g)	Conclusiones	71

Capítulo III

TIPOS DE ADMINISTRACIÓN FRAUDULENTA

§ 7.	Hechos punibles	75
a)	La norma del art. 173, inc. 7º del CP	75
b)	Alternativas	75
c)	El tipo calificado	77
d)	Ubicación sistemática	77
e)	Especificidad	78
§ 8.	El principio de legalidad	78
a)	El mandato de certeza y la administración desleal	78
b)	Constitucionalidad del tipo de infidelidad	79
c)	¿Puede el deber de lealtad tener origen en una relación fáctica?	80
1.	Precedentes	80
2.	La asunción fáctica de un ámbito de actuación	81
d)	Crítica	82
e)	Consecuencias	83
f)	La administración de hecho en derecho español	83
g)	La sociedad de hecho en derecho argentino	84
§ 9.	Rendición de cuentas	84
§ 10.	La administración desleal: una modalidad de abuso de confianza	85
a)	El sistema del Código Penal	85

b) La jurisprudencia	86
c) Conclusión	87

Capítulo IV

BIEN JURÍDICO PROTEGIDO

§ 11. El punto de vista del codificador	91
§ 12. La tutela de la propiedad y del patrimonio	91
§ 13. Concepto de patrimonio	94
a) Concepción jurídica	95
b) Concepción económica	96
c) Concepción jurídico-económica	97
d) Concepto personal de patrimonio	98
e) La estructura objetivo-individual del patrimonio	101

Capítulo V

EL TIPO OBJETIVO

§ 14. Sujeto activo	105
a) La administración desleal: un delito especial propio	105
b) Presupuesto: la posición de garante	107
1. Administración	107
2. Manejo	108
3. Cuidado	109
c) Precedentes jurisprudenciales	109
§ 15. Sujeto pasivo	111
a) En el tipo básico	111
b) En el tipo calificado	112
c) Incidencia procesal	113
§ 16. Objeto del delito	114
a) Bienes e intereses	114
b) Jurisprudencia	115
1. Dinero cobrado para trámites de documentos de identidad	115
2. Diferencia en el precio de la escritura de venta	115
c) Distracción de dinero	115
d) Ajenidad	116
e) Objeto ilícito	117
1. Jurisprudencia relativa a billetes de lotería	117
2. Pago de sobornos	118
3. Conclusiones	119
§ 17. Alternativas típicas	119
a) Nociones preliminares	119

1. Acción y omisión	119
2. Indicadores que descartan el tipo	120
3. Relación existente entre los tipos del abuso y la infidelidad	120
4. Tesis monista: el abuso de tarjetas bancarias	122
5. Crítica al monismo	124
6. Jurisprudencia	125
b) Tipo de la infidelidad	125
1. Antecedentes	125
2. El tipo de la infidelidad en la actualidad	126
3. El derecho argentino	127
4. Conclusiones	128
5. Ejemplos	128
c) Tipo del abuso	128
1. Concepto	128
2. El tipo del abuso en nuestro derecho	129
3. Ejemplos	130
§ 18. El perjuicio patrimonial	130
a) Nociones generales	130
1. Jurisprudencia	130
2. Distinción	131
3. Reparación posterior a la consumación	132
b) Negocios de riesgo	132
1. Límites del deber	132
2. Los sobornos en la Bundesliga	133
3. Sugerencias en los negocios de riesgo	134
c) Administración desleal bancaria	134
1. Concesión de créditos	134
2. Derecho comparado	135
3. Criterios generales	137
d) Donaciones a los partidos políticos	138
e) Cajas negras	138
1. Especificidad del perjuicio patrimonial	138
2. El caso «Kanter/Weyrauch»	139
3. Importancia para el derecho argentino	140
§ 19. El consentimiento	141
a) Incidencia del bien jurídico	141
1. Principio general	141
2. Ubicación sistemática de la administración desleal	142
3. Eficacia del consentimiento de los socios	143
4. Conclusiones	144
b) Derecho comparado	145
1. Irrupción de problemas concretos	145
2. Retiros patrimoniales realizados por el gerente y único socio de una S.R.L.	145

3.	El «interés existencial» de la sociedad	146
4.	Grupos de empresas: retiro de fondos de una filial, instigado por la casa matriz	147
c)	Jurisprudencia	148
d)	Consentimiento presunto	149
1.	Concepto	149
2.	Estado de necesidad	149
3.	Gestión de negocios	150
e)	Oportunidad	150
1.	Principio general	150
2.	Precedentes jurisprudenciales	151

Capítulo VI

LA INFRACCIÓN DE DEBER

§ 20.	Derecho argentino	155
a)	Explicaciones sugeridas en doctrina	155
b)	Jurisprudencia	156
§ 21.	La infracción de deber según Roxin	157
a)	El comportamiento prohibido en la administración desleal	157
b)	El autor (<i>intraneus</i>)	158
c)	La infracción de un deber extrapenal	159
§ 22.	La relación entre derecho privado y derecho penal	159
a)	La opinión de Schönemann	160
b)	Crítica a la accesoriedad extrapenal	160
§ 23.	Síndicos y miembros de los Consejos de Vigilancia	161
a)	Tesis restrictiva	161
b)	Omisión del síndico y el tipo de infidelidad	162
§ 24.	Delimitación de la infracción de deber	163
a)	¿Debe ser grave?	163
b)	El sentido de la norma	164

Capítulo VII

EL TIPO SUBJETIVO

§ 25.	Dolo y especiales elementos subjetivos	167
a)	Doctrina nacional	167
b)	Jurisprudencia	168
§ 26.	Dolo y elementos normativos	169
a)	Conocimiento y contrariedad al deber	169
b)	Opinión de Puppe: conocimiento del sentido del tipo	170

c)	Opinión de Jakobs: comprensión del estatus de garante	171
1.	Dolo y conocimiento del injusto	171
2.	Consecuencias para el tipo de la infidelidad	171
3.	Consecuencias para el tipo del abuso	172
d)	La opinión dominante	173
1.	El conocimiento de la infracción de deber	173
2.	Alcance del conocimiento	174
3.	Irrelevancia del error de subsunción	174
4.	El error de tipo	175
e)	El conocimiento del perjuicio patrimonial	176

Capítulo VIII

AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN CRIMINAL

§ 27.	Autoría	179
a)	La autoría del sujeto especialmente obligado	179
b)	Coautoría	181
1.	Inexistencia de coautoría funcional	181
2.	Jurisprudencia	183
c)	¿Autoría mediata?	184
1.	«Intraneus» que utiliza un sujeto no calificado	184
2.	«Extraneus» que utiliza un sujeto calificado	186
§ 28.	Ejemplos de autoría en la jurisprudencia	187
a)	Abogado	187
b)	Administración de sociedades comerciales	188
c)	Administración judicial	189
d)	Administración de un consorcio de propietarios	189
e)	Agencia de cobranzas	189
f)	Agencia de turismo	190
g)	Agencia de bolsa	190
h)	Agente inmobiliario	190
i)	Albacea	191
j)	Asesor impositivo	192
k)	Cajeros	192
l)	Comerciantes	193
m)	Condominio	194
n)	Conductor de un vehículo de pasajeros	194
ñ)	Consignación	195
o)	Contrato de transporte	195
p)	Depósito	195
q)	Despachante de aduana	196
r)	Empleados	196
s)	Entidades bancarias o financieras	197
1.	Aclaración	197

2.	Directores de bancos	197
3.	Órgano de fiscalización	198
4.	Empleados	199
5.	Persona al frente de entidad financiera	199
t)	Escribano	200
u)	Juez de una quiebra	200
v)	Mandatario	201
w)	Productor de seguros	202
§ 29.	Participación	202
a)	Opinión dominante	202
b)	Participación en un hecho principal no doloso	203

Capítulo IX

GRADOS DE REALIZACIÓN DEL DELITO

§ 30.	Consumación	207
a)	Tipo de la infidelidad	207
b)	Tipo del abuso	207
c)	Momento consumativo	208
d)	Consumación y rendición de cuentas	208
§ 31.	Tentativa	209
a)	Comportamientos comisivos	209
b)	Comisión por omisión	210

Capítulo X

RELACIÓN CON OTROS DELITOS

§ 32.	Estafa y administración desleal	215
a)	¿Engaño o abuso de confianza?	215
b)	Jurisprudencia	216
c)	La calidad de autor	217
d)	Abuso de firma en blanco	219
e)	Estafa procesal	219
1.	Administración desleal y estafa procesal	219
2.	El precedente «Larosque»: un caso de consunción	219
§ 33.	Falsedad y administración desleal	221
a)	Falsedad documental	221
b)	Balance falso	222
§ 34.	Hurto y administración desleal	222
a)	La calidad de autor	222
b)	Jurisprudencia	223

§ 35.	Quiebra fraudulenta y administración desleal -----	224
	a) El caso «Cúneo» -----	224
	b) Administración desleal que genera insolvencia -----	224
	c) Concurso ideal -----	225
§ 36.	Prevaricato y administración desleal -----	225
	a) El caso «Potente» -----	225
	b) La administración desleal -----	226
	c) Concurso ideal con prevaricato -----	227
§ 37.	Apropiación indebida y administración desleal -----	228
	a) La apropiación indebida -----	228
	b) Similitud con la infidelidad -----	228
	c) Diferencias -----	229
	1. El bien jurídico -----	229
	2. La autoría -----	229
	3. Jurisprudencia que descartó la autonomía del autor -----	230
	4. Jurisprudencia que la admitió -----	230
	d) Cosas fungibles -----	231
	1. El dinero: objeto de administración desleal, no de apropiación indebida -----	231
	2. La jurisprudencia en España -----	232
	3. Precedentes de jurisprudencia argentina -----	233
	e) Relación entre ambos tipos -----	233
	f) Retención de libros y documentación -----	234
§ 38.	Retención indebida de primas de seguro y administración desleal ----	235

Capítulo XI

PLURALIDAD DE CONDUCTAS

§ 39.	El caso «Pompas» -----	239
	a) Antecedentes -----	239
	b) La doctrina del precedente -----	239
	c) Incidencia del caso «Pompas» en el derecho argentino -----	240
	d) La jurisprudencia -----	242
§ 40.	El caso «Guzmán» -----	243
	a) Antecedentes -----	243
	b) Sentencia de la Cámara de Casación -----	244
	c) Consecuencias -----	245
§ 41.	Jurisprudencia sobre continuidad: la cosa juzgada -----	245
	a) El caso «Gallo» -----	245
	b) El caso «Suárez» -----	247
	1. Incidencia del sobreseimiento previo de algunos actos de la misma gestión -----	247

2.	Decisión de la mayoría -----	248
3.	La disidencia -----	249
§ 42.	Precedentes que aplican las reglas del concurso real -----	250
a)	Administraciones diferenciadas -----	250
b)	Administración de consorcio de copropietarios -----	251
§ 43.	Reglas de continuidad y administración desleal -----	251
a)	El delito continuado -----	251
b)	Requisitos -----	252
1.	Objetivos -----	252
2.	Subjetivos -----	252
c)	Consecuencias -----	253
d)	Crítica -----	254

Capítulo XII

PUNIBILIDAD

§ 44.	La pena -----	259
§ 45.	La excusa absolutoria -----	259
a)	La norma -----	259
b)	Aplicabilidad a la administración desleal -----	260

Capítulo XIII

PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN

§ 46.	Plazo -----	263
a)	El derecho vigente -----	263
b)	La jurisprudencia -----	263

Capítulo XIV

JURISDICCIÓN

§ 47.	Lugar de comisión del acto perjudicial -----	267
§ 48.	Domicilio de la administración -----	267
§ 49.	Hechos cometidos en distintas jurisdicciones -----	269
§ 50.	Rendición de cuentas -----	270

Capítulo XV

EL TIPO CALIFICADO

§ 51.	Fraude en perjuicio de una Administración Pública (art. 174, inc. 5º, CP) -----	275
a)	Escala de punibilidad -----	275
b)	Fundamentos -----	275

§ 52.	Violación de deberes -----	276
	a) La infracción de deber -----	276
	b) Normas de derecho administrativo -----	277
§ 53.	Bien jurídico -----	277
	a) El patrimonio del Estado -----	277
	b) La previsión presupuestaria -----	278
	c) Principios presupuestarios -----	280
§ 54.	Precisiones sobre el tipo calificado -----	280
	a) Sujeto activo -----	280
	b) Objeto de la acción -----	281
	c) Sujeto pasivo -----	282
	1. Sociedades anónimas con participación estatal mayoritaria -----	282
	2. Sociedades anónimas en que el Estado es accionista -----	282
	3. Sociedades de derecho privado -----	283
	d) Modalidades de la acción -----	283
	1. Contrataciones irregulares -----	283
	2. Ausencia de licitación pública -----	284
	3. Reconocimiento de un crédito sin causa -----	284
	4. Falta de percepción de importes -----	285
§ 55.	Relación con otros delitos -----	286
	a) Malversación de caudales públicos -----	286
	b) Abuso de autoridad, negociaciones incompatibles y peculado -----	287

Capítulo XVI

PRESCRIPCIÓN DEL TIPO AGRAVADO

§ 56.	Plazo, interrupción y suspensión -----	291
§ 57.	Ley de Ética Pública -----	292
	a) La norma -----	292
	b) Crítica -----	292
	c) Conclusiones -----	295

Capítulo XVII

COMPETENCIA FEDERAL Y ORDINARIA

§ 58.	Delito de competencia federal -----	299
	a) Principio general -----	299
	b) Perjuicio a rentas de la Nación -----	300
	c) Banco Central de la República Argentina -----	300
	1. Precedentes -----	300
	2. Significación jurídica -----	301
	d) Ministerio de Trabajo, Empleo y Seguridad Social -----	301

1. Planes «Trabajar»	301
2. Dinero destinado a desocupados	302
3. Programa «Jefes de Hogar»	302
e) ANSeS	302
f) Caja Nacional de Previsión	303
g) Superintendencia de Seguros de la Nación	303
h) Consejo Nacional del Menor y la Familia	304
i) Administración desleal y Ley Penal Tributaria	304
§ 59. Competencia ordinaria	304
a) Rentas provinciales	304
b) Fondo de Desarrollo Regional	305
c) Ciudad de Buenos Aires	305
 <i>Bibliografía general</i>	 307