PROBIDAD ADMINISTRATIVA Y CORRUPCIÓN EN EL CÓDIGO PENAL CHILENO*

Jaime Náquira Riveros**

I. MALVERSACIÓN DE BIENES O FONDOS

- a) Presupuesto fáctico-normativo:
Empleado público que por un deber legal tiene a su cargo caudales o efectos públicos o de particulares en depósito, consignación o secuestro.
- b) Conducta delictiva:
- b.1. Substraer o consentir dolosamente que otro substraiga sin reintegro al inicio de la persecución criminal (peculado) (Art. 233 del C. Penal).
 - b.2. Abandono o negligencia inexcusable (grave) que diere ocasión a que se efectúe por otro la substracción (Art. 234 del C. Penal).
 - b.3. Aplicación o uso indebido para sí o para un tercero, con reintegro antes de la sentencia condenatoria. La penalidad dependerá de si ha existido o no daño o entorpecimiento en el servicio público (Art. 235 del C. Penal).

* El texto corresponde a las transparencias utilizadas por el profesor señor Jaime Náquira Riveros para el planteamiento del tema que titula este documento.

** JAIME NÁQUIRA RIVEROS. Profesor Titular de Derecho Penal de la Pontificia Universidad Católica de Chile.

II. FRAUDE AL FISCO

- a) Presupuesto fáctico-normativo:
Empleado público interviene en operaciones por razón de su cargo...
- b) Conducta delictiva: Art. 239 del C. Penal
- Defraudare o consintiere (dolosamente) que se defraude al Estado, Municipalidades, establecimientos públicos de instrucción o de beneficencia, originándoles pérdida o privándoles de un lucro legítimo.
 - Por ser una especie de estafa con “ardid”, no cabe el “autoengaño”. La figura implica un empleado público que engaña a otro que dispone de fondos públicos.

III. NEGOCIACIÓN INCOMPATIBLE

- a) Presupuesto fáctico-normativo:
Empleado público que, por razón de su cargo, interviene en cualquier contrato u operación...
- b) Conducta delictiva: Art. 240 del C. Penal
- b.1. Se interesare directa o indirectamente
 - b.2. Si en el negocio u operación confiado a su cargo diere interés a cónyuge, padres, hijos u otros parientes que la ley señala.
 - b.3. Si diere interés a terceros asociados con él o con los familiares antes indicados, o a sociedades, asociaciones o empresas en las que dichos terceros o esas personas tengan interés social, superior al 10% si la sociedad es anónima, o ejerzan su administración en cualquier forma.
 - *La figura delictiva es aplicable a los peritos, árbitros, liquidadores comerciales, y a los guardadores y albaceas tenedores de bienes.

IV. TRÁFICO DE INFLUENCIAS

- a. Presupuesto fáctico-normativo:
Empleado público que interesándose, directa o indirectamente, en cualquier clase de contrato u operación en que deba intervenir otro empleado público...
- b. Conducta delictiva: Art. 240 bis del C. Penal
 - b.1. Ejerciere influencia en éste para obtener una decisión favorable a sus intereses.
 - b.2. Ejerciere influencia para dar interés a familiares o terceros en la forma señalada en el Art. 240 del C. Penal.

V. USO DE INFORMACIÓN PRIVILEGIADA

- a. Presupuesto fáctico-normativo:
Empleado público que, en razón de su cargo, esté en conocimiento de un secreto o información concreta reservada...
- b. Conducta delictiva: Art. 247 bis del C. Penal
 - Haga uso de dicha información secreta o reservada y obtuviere para sí o un tercero un beneficio económico.

VI. EL COHECHO

- a. Presupuesto fáctico-normativo:
Empleado público que, por razón de su cargo...
- b. Conducta delictiva: Cohecho pasivo propio (Art. 248 del C.P.)
 - b.1. Solicita o acepta recibir mayores derechos a los que le están señalados,
 - b.2. Solicitare un beneficio económico para sí o un tercero para ejecutar o por haber ejecutado un acto propio de su cargo en razón del cual no le están señalados derechos.
- c. Conducta delictiva: Cohecho pasivo agravado (Art. 248 bis C.P.)
 - c.1. Solicita o acepta recibir un beneficio económico para sí o un tercero para omitir o por haber omitido un acto debido propio de su cargo.

- c.2. Solicita o acepta recibir un beneficio económico para sí o un tercero para ejecutar o por haber ejecutado un acto con infracción a los deberes de su cargo.
 - *Se agrava la pena si la infracción al deber del cargo consistiere en ejercer influencia en otro empleado público con el fin de obtener de éste una decisión que pueda generar un provecho para un tercero interesado (tráfico de influencia).
- d. Conducta delictiva: cohecho pasivo agravado (Art. 241 C.P.)
- Figura que carece de un contenido propio y la única diferencia es que su verbo rector es “exigir” en vez de “solicitar o aceptar”.
- e. Conducta delictiva: cohecho pasivo impropio (Art. 249 C.P.)
- Solicita o acepta recibir un beneficio económico para sí o para un tercero para cometer alguno de los crímenes o simples delitos del Tít. V, o en el párrafo 4 del Tít. III...
 - *Sin perjuicio de la pena aplicable al delito cometido por el empleado público...
- f. Conducta delictiva: cohecho activo (Art. 250 C.P.)
- El que ofreciere o consintiere en dar a un empleado público un beneficio económico, en provecho de éste o de un tercero, para que realice las acciones o incurra en las omisiones señaladas en los artículos 248, 248 bis y 249, o por haberla realizado o haber incurrido en ellas...
 - Si el delito antes señalado tuviere por objeto la realización u omisión de una actuación de las señaladas en los Arts. 248 o 248 bis que mediare en causa criminal a favor del procesado, y fuere cometido por su cónyuge o alguno de los familiares que señala la ley... (Art. 450 bis C. Penal).
 - El que ofreciere (o consintiere) dar a un funcionario público extranjero un beneficio económico, en provecho de éste o de un tercero, para que realice una acción o incurra en una omisión con miras a la obtención o mantención, para sí u otro, de cualquier negocio o ventaja en el ámbito de transacciones comerciales internacionales... De igual forma... el que ofreciere dar el aludido beneficio a un funcionario público extranjero por haber realizado o haber incurrido en las acciones u omisiones señaladas (Art. 250 bis A del C. Penal).

- *Se considera funcionario público extranjero toda persona que tenga un cargo legislativo, administrativo o judicial en un país extranjero, haya sido nombrada o elegida, así como cualquier persona que ejerza una función pública para un país extranjero, sea dentro de un organismo público o de una empresa de servicio público.
- También se entenderá que reviste la referida calidad cualquier funcionario o agente de una organización pública internacional (Art. 250 bis B del C. Penal).