

Corrupción y los crecientes peligros por incumplimiento de obligaciones domésticas e internacionales (FCPA, UKBA, Brasil, y otros). Ley anticorrupción colombiana.

Gonzalo Vila

Director de América Latina

Asociación de Especialistas Certificados en Delitos Financieros
Argentina

Globalización del Delito Financiero

- CORRUPCION: FCPA (EEUU), UKBA (Reino Unido), Brasil, India, Esfuerzos Anticorrupción Globales
- EVASION FISCAL: FATCA, IGAs, cumplimiento fiscal multinacional
- LAVADO DE DINERO: Estándares globales cambiantes de los organismos internacionales GAFI
- TRANSPARENCIA FINANCIERA: OCDE, G20 y una mayor cooperación
- TECNOLOGIA: Un mundo cada vez más pequeño y una actividad transfronteriza cada vez mayor

Cumplimiento Anticorrupción

- Ejemplos de regulación extranjera de aplicación extraterritorial
 - US Foreign Corrupt Practices Act (FCPA)
 - UK Bribery Act
 - Brasil (No. 12.846)
 - Canadá
 - Alemania
 - Otros
- ¿Múltiples sanciones por un mismo hecho?
- ¿Industrias exentas? ¿Industria financiera?

Cumplimiento Anticorrupción

- Situaciones a considerar: Sobornos
 - A cambio de negocios o no
 - A funcionarios públicos o privados
 - Específicos respecto de un caso o generales
 - Ej. canasta navideña, viaje y entretenimiento, regalos de fin de año.

Cumplimiento Anticorrupción

- Confusiones habituales:
 - Regulación más aplicada (*enforcement*) vs. Regulación mas exigente
 - Parámetros de la tendencia internacional vs. Parámetros locales
 - Responsabilidad de la empresa vs. Responsabilidad de las personas físicas
 - Falta de *enforcement* local vs. Falta de consecuencias

Ley de Prácticas Corruptas en el Extranjero

Ley de EE.UU. promulgada en 1977

- Enfocada en dos áreas
 - Sobornos de funcionarios extranjeros
 - Requiere libros y registros contables precisos y buenos controles internos
- Aplicada por el Departamento de Justicia de EE.UU. y la Comisión de Valores y Bolsas (SEC)
 - Departamento de Justicia tiene jurisdicción sobre las compañías estadounidenses y sus subsidiarias
 - SEC tiene jurisdicción civil sobre las compañías que cotizan en bolsa

Ley de Prácticas Corruptas en el Extranjero

Por muchos años la FCPA fue muy poco aplicada. Entre 1977 y 1999 hubo solo 30 condenas y solo 2 terminaron en la cárcel. Eso ha cambiado, desde 2008 el Departamento de Justicia ha acusado penalmente a 99 individuos.

Muchas compañías han sido multadas en los últimos años...

Las 12 sanciones FCPA más grandes

- 1. Siemens (Alemania): US\$800 millones en 2008
- 2. Alstom (Francia): US\$772 millones en 2014
- 3. KBR / Halliburton (EEUU): US\$579 millones en 2009
- 4. BAE (Gran Bretaña): US\$400 millones en 2010
- 5. Total S.A. (Francia) US\$398 millones en 2013
- 6. Alcoa (EEUU): US\$384 millones en 2014
- 7. Snamprogetti Netherlands (Holanda/Italia): US\$365 millones en 2010
- 8. Technip S.A. (Francia): US\$338 millones en 2010
- 9. JGC Corporation (Japón): US\$218.8 millones en 2011
- 10. Daimler AG (Alemania): US\$185 millones en 2010
- 11. Weatherford International (Suiza): US\$152,6 millones en 2013
- 12. Alcatel-Lucent (Francia): US\$137 millones en 2010

Ley de Prácticas Corruptas en el Extranjero

Los países cuyas compañías fueron blanco de una investigación de EE.UU. fueron mucho más proclives a hacer cumplir sus propias leyes anticorrupción. Por ejemplo: luego de la investigación de EE.UU. Siemens por sobornos de funcionarios argentinos. Luego de que Alemania comenzó a cooperar en la investigación recibió una multa de unos US\$800 en lugar de los US\$1.600.

En el proceso creó una agencia de cumplimiento de corrupción que lleva adelante casos independientemente de las investigaciones de EE.UU.

FCPA SEC

América Latina

- 2010 - Alcatel-Lucent

Argentina

- 2013- Ralph Lauren Corporation
- 2012 - Biomet
- 2011 - Ball Corporation
- 2011 - Siemens executives

Brasil

- 2012 - Eli Lilly and Company
- 2012 – Biomet

México

- 2014 - Hewlett-Packard
- 2012 - Orthofix International
- 2011 - Tyson Foods
- 2010 - ABB Ltd

Venezuela

- 2010- Joe Summers (Pride International)

Tendencias anticorrupción

Whistleblowers o Denunciantes



The screenshot shows the official website of the SEC Office of the Whistleblower. The browser's address bar displays the URL <https://www.sec.gov/whistleblower>. The website header features the SEC logo and the text "SEC | U. S. SECURITIES AND EXCHANGE COMMISSION Office of the Whistleblower". Below the header is a navigation menu with links: Home, Submit a Tip, Claim an Award, Final Orders, Financial Reporting Fraud, and Resources. The main content area is divided into two columns. The left column, titled "Latest News", lists several recent announcements, including "The SEC as the Whistleblower's Advocate" by Chair White (04/30/2015), "SEC Announces Award to Whistleblower in First Retaliation Case" (04/28/2015), "SEC Announces Million-Dollar Whistleblower Award to Compliance Officer" (04/22/2015), and "SEC: Companies Cannot Stifle Whistleblowers in Confidentiality Agreements" (04/01/2015). Below the news section is a "Videos" section with the title "WHAT HAPPENS TO TIPS" and a link to "Windows Media Transcript". The right column, titled "Welcome to the Office of the Whistleblower", contains a paragraph explaining the role of whistleblowers and a photograph of Sean McKessy, Chief of the Office of the Whistleblower. Below the photograph is a paragraph stating that the Commission is authorized by Congress to provide monetary awards to eligible individuals who come forward with high-quality original information that leads to a Commission enforcement action in which over \$1,000,000 in sanctions is ordered. The range for awards is between 10% and 30% of the money collected. The bottom of the screenshot shows a Windows taskbar with various application icons and a system clock indicating 9:49 AM on 5/26/2015.

Welcome to the Office of the Whistleblower

Assistance and information from a whistleblower who knows of possible securities law violations can be among the most powerful weapons in the law enforcement arsenal of the Securities and Exchange Commission. Through their knowledge of the circumstances and individuals involved, whistleblowers can help the Commission identify possible fraud and other violations much earlier than might otherwise have been possible. That allows the Commission to minimize the harm to investors, better preserve the integrity of the United States' capital markets, and more swiftly hold accountable those responsible for unlawful conduct.

The Commission is authorized by Congress to provide monetary awards to eligible individuals who come forward with high-quality original information that leads to a Commission enforcement action in which over \$1,000,000 in sanctions is ordered. The range for awards is between 10% and 30% of the money collected.

Latest News

- "The SEC as the Whistleblower's Advocate" by Chair White (04/30/2015) **NEW**
- SEC Announces Award to Whistleblower in First Retaliation Case (04/28/2015)
- SEC Announces Million-Dollar Whistleblower Award to Compliance Officer (04/22/2015)
- SEC: Companies Cannot Stifle Whistleblowers in Confidentiality Agreements (04/01/2015)

Videos

WHAT HAPPENS TO TIPS

Windows Media Transcript

INTRODUCTION BY MR. MCKESSY

Sean McKessy
Chief, Office of the Whistleblower

OECD Foreign Bribery Report

Análisis del delito de soborno de funcionarios públicos extranjeros



OECD Foreign Bribery Report

**AN ANALYSIS OF THE CRIME OF BRIBERY
OF FOREIGN PUBLIC OFFICIALS**

OECD Foreign Bribery Report

Análisis del delito de soborno de funcionarios públicos extranjeros

Acciones de cumplimiento contra **263 individuos y 164 entidades** por soborno de funcionarios extranjeros, que se finalizaron desde la entrada en vigor de la Convención Anticorrupción de la OCDE el 15/2/99 y 1/6/14

- **2/3 de los casos en 4 áreas**: extractiva (19%), construcción (15%), transporte y almacenamiento (15%), información y comunicación (10%)
- Casi la **mitad de los casos** incluyó el soborno de funcionarios de países con alto (22%) o muy alto (21%) niveles de desarrollo

OECD Foreign Bribery Report

Análisis del delito de soborno de funcionarios públicos extranjeros

- 3 de 4 casos involucraban a los intermediarios (41% eran **agentes directos de ventas y marketing, distribuidores y corredores** y otro 35% **vehículos corporativos** tales como filiales, firmas locales de consultoría, compañías localizadas en centros offshore o compañías creadas y controladas por el beneficiario final del funcionario público que recibía los sobornos)
- En la mayoría de los casos los sobornos eran pagados para la **obtención de un contrato (27%)**, seguido por **autorización de despachos aduaneros (12%)**

En promedio, los sobornos significaron el 10,9% del total del valor de las transacciones y el 34,7% de las ganancias

OECD Foreign Bribery Report

Análisis del delito de soborno de funcionarios públicos extranjeros

- **1 de cada 3 casos** llegó a las autoridades por **autodenuncia**
- **80 personas** fueron encontrados culpables (13 años la sentencia más larga)
- 261 multas a individuos y compañías. La mayor fue de **1.800 millones de Euros** y a un individuo en forma de confiscación fue por **US\$149 millones**.
- **EE.UU.** sancionó individuos y compañías en 128 casos, **Alemania 26, Corea 11, Italia, Suiza y Gran Bretaña 6**, desde la Convención de la OCDE

OECD Foreign Bribery Report

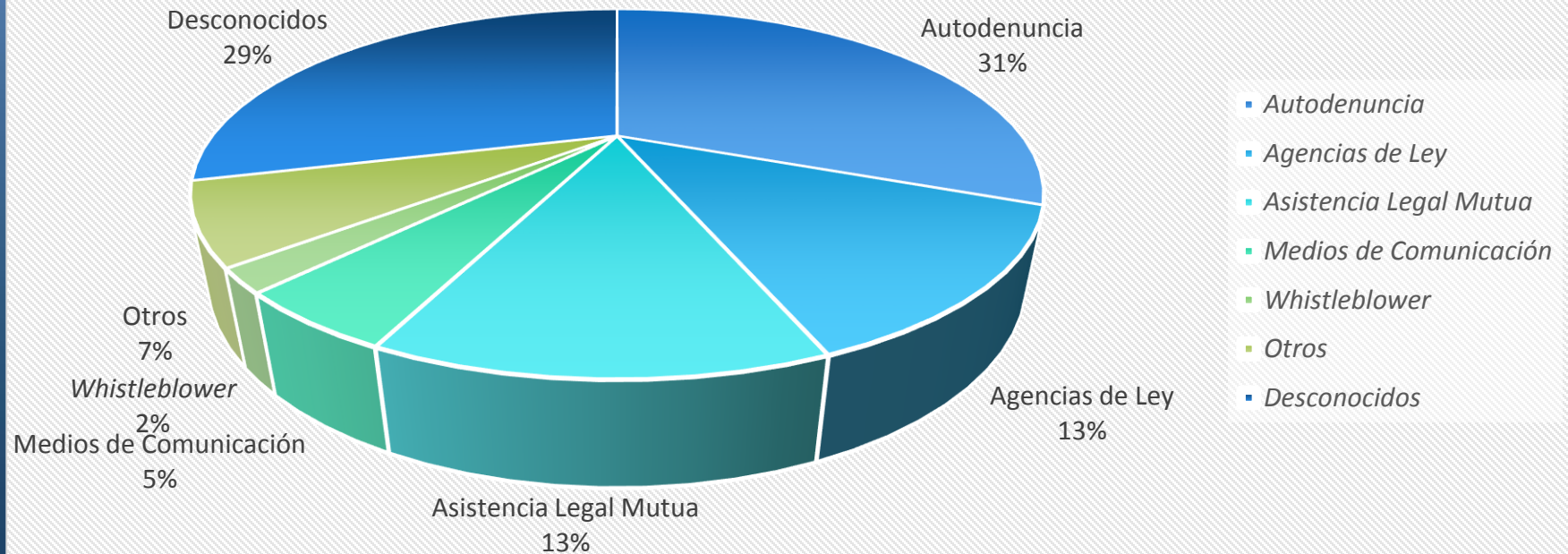
Análisis del delito de soborno de funcionarios públicos extranjeros

- Cómo se detecta el soborno extranjero
- Cómo se castiga y los castigos para los corruptos
- Quiénes están recibiendo el soborno
- Cómo se pagan los sobornos
- Por qué se pagan los sobornos

OECD Foreign Bribery Report

Cómo se detecta el soborno extranjero

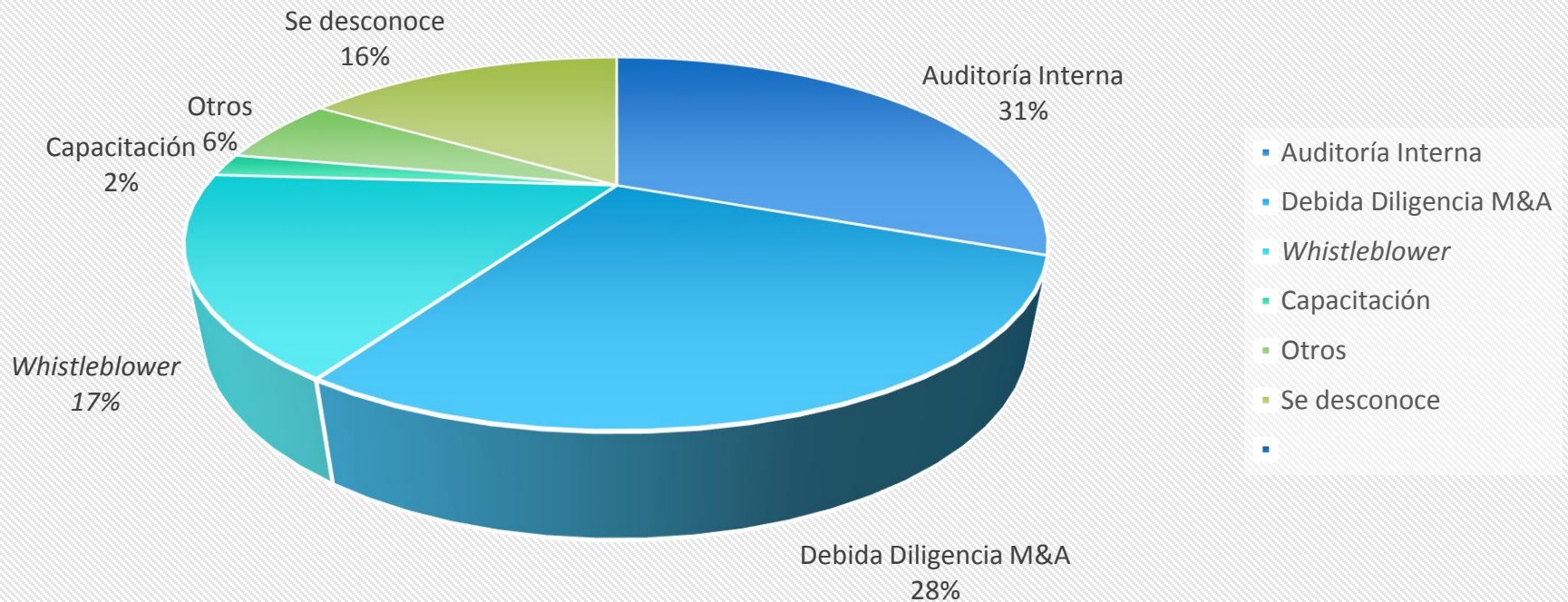
Cómo terminaron los casos en manos de las autoridades



OECD Foreign Bribery Report

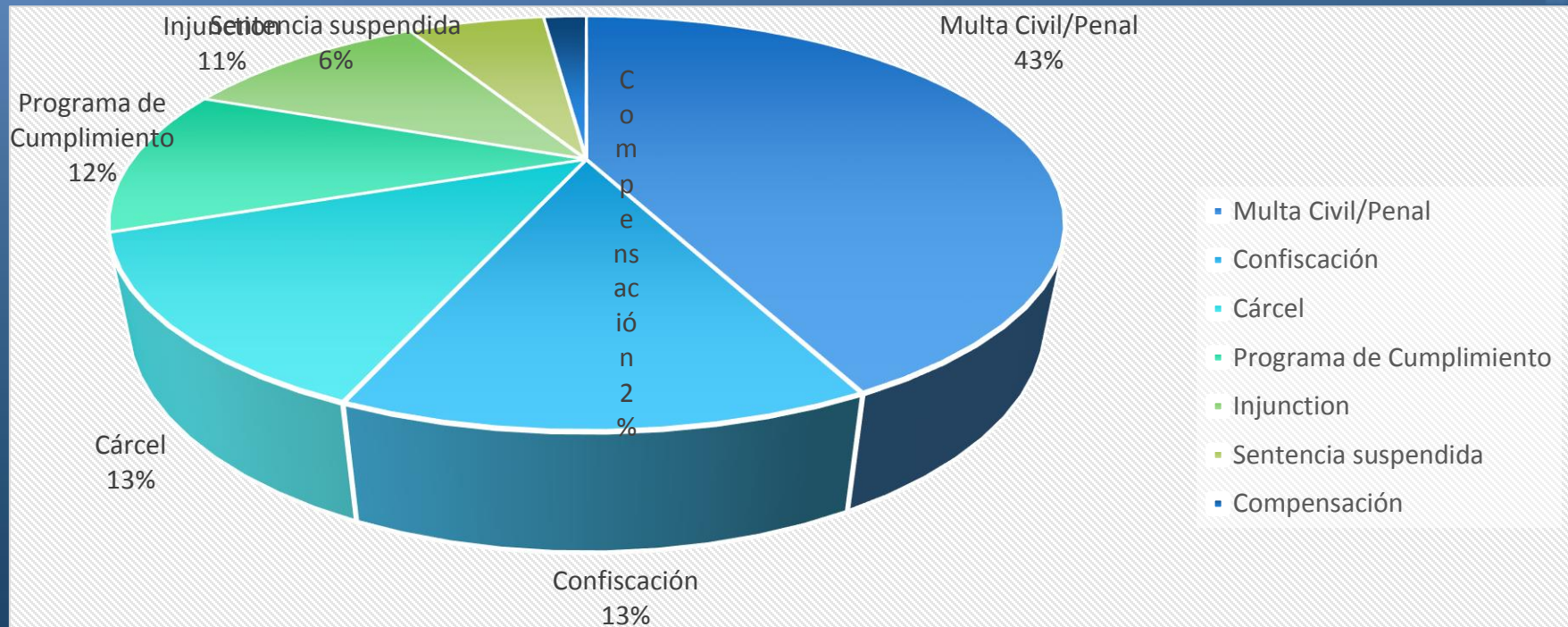
Compañías que se autodenunciaron

Cómo se dieron cuenta las compañías del soborno



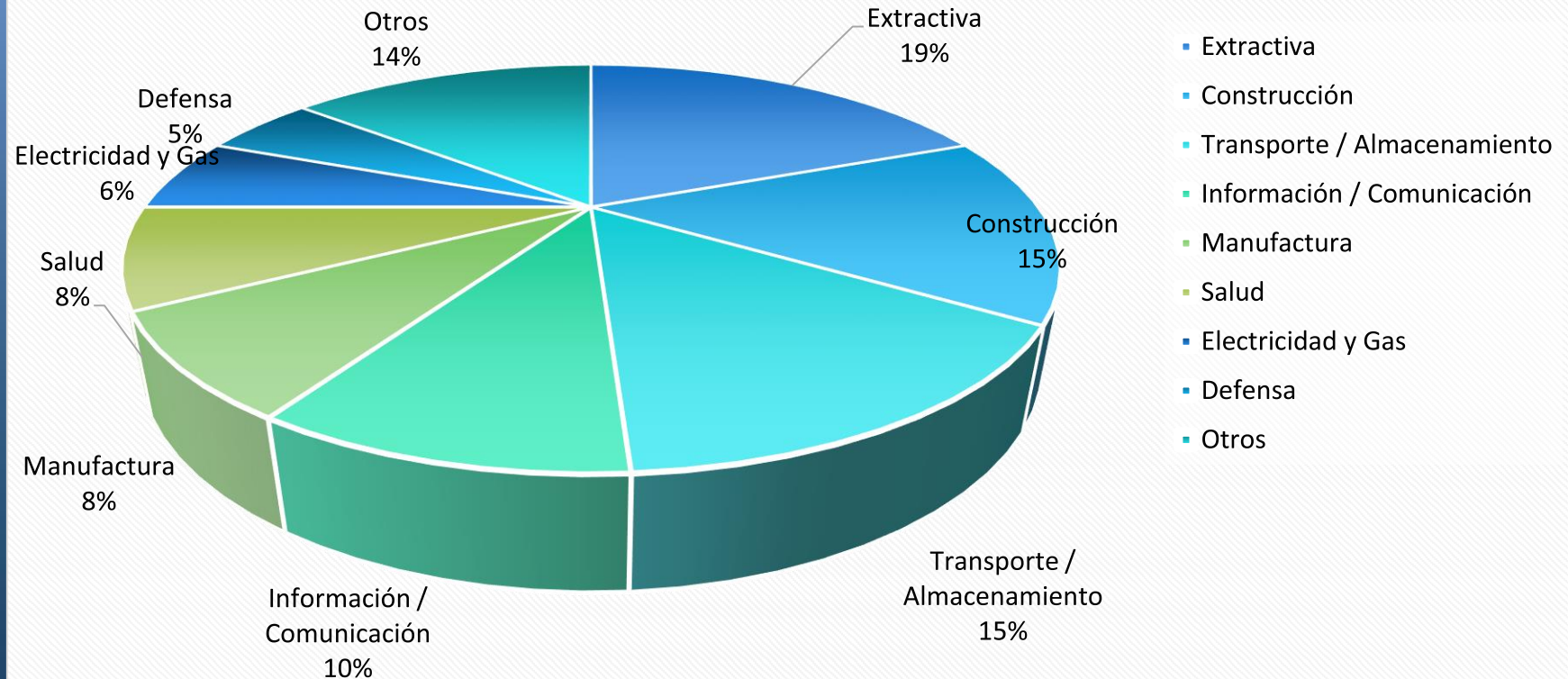
OECD Foreign Bribery Report

Cómo se castigan los casos de corrupción



OECD Foreign Bribery Report

Casos por sectores/industrias



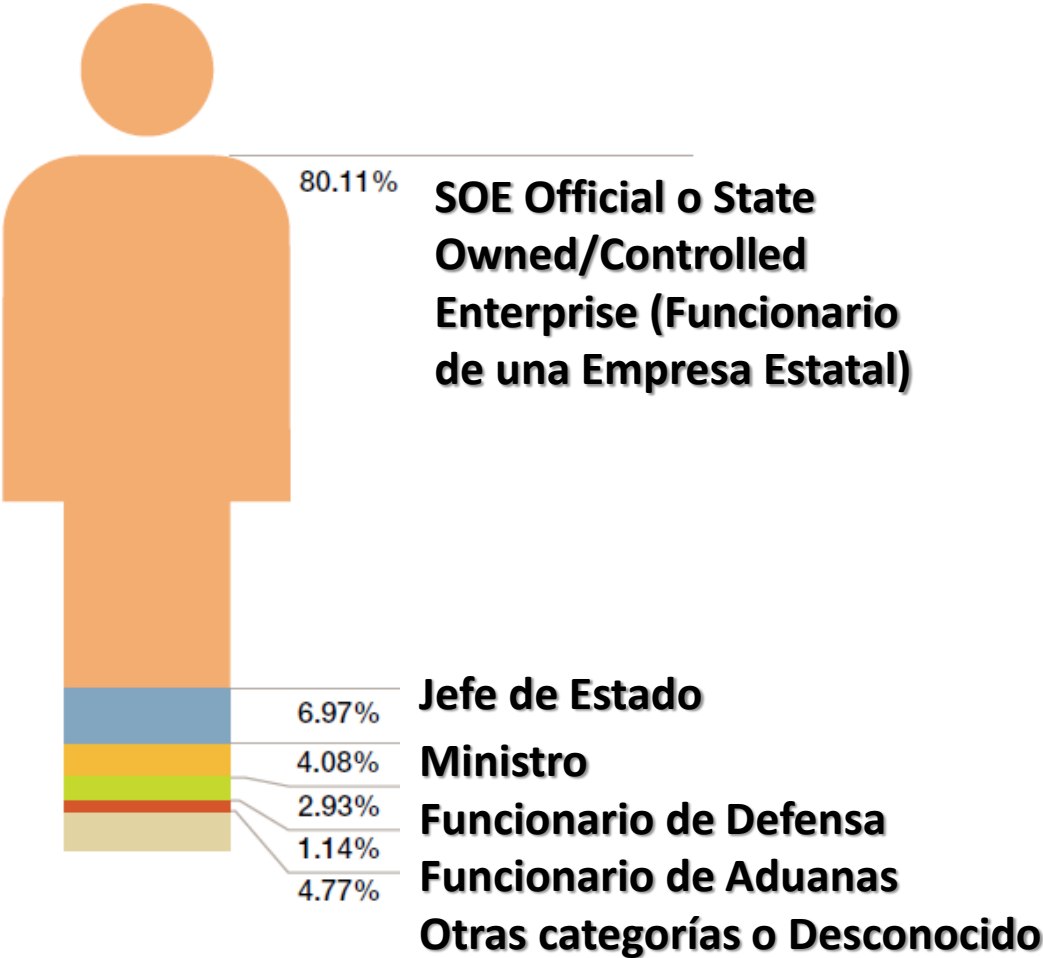
Proporción de sobornos pagados, por categoría de funcionario público

Porcentaje de funcionarios que aceptaron el soborno

Porcentaje de sobornos pagados

27%		SOE official		80.11%
11%		Customs official		1.14%
7%		Health official		0.92%
6%		Defence official		2.93%
4%		Resource official		0.08%
4%		IO official		0.22%
4%		Tax official		0.21%
4%		Elected official		0.55%
3%		Minister		4.08%
3%		Transport official		0.06%
3%		Procurement official		0.25%
3%		Family of public official		UNKNOWN AMOUNT
2%		Maritime official		<0.01%
2%		Law enforcement official		0.07%
2%		Head of state		6.97%

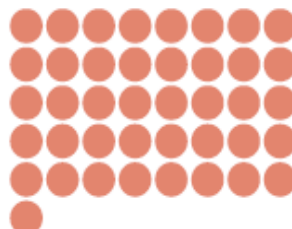
95% de los sobornos fueron pagados
a funcionarios en 5 categorías:



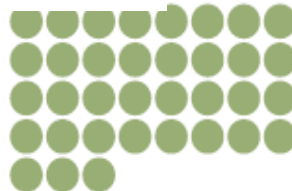
Cómo se pagan los sobornos: INTERMEDIAR

Intermediarios
Involucrados:
71%

Intermediarios (%)



41% Agentes



35% Vehículos Corporativos



6% Abogados



3% Familiares



2% Socios

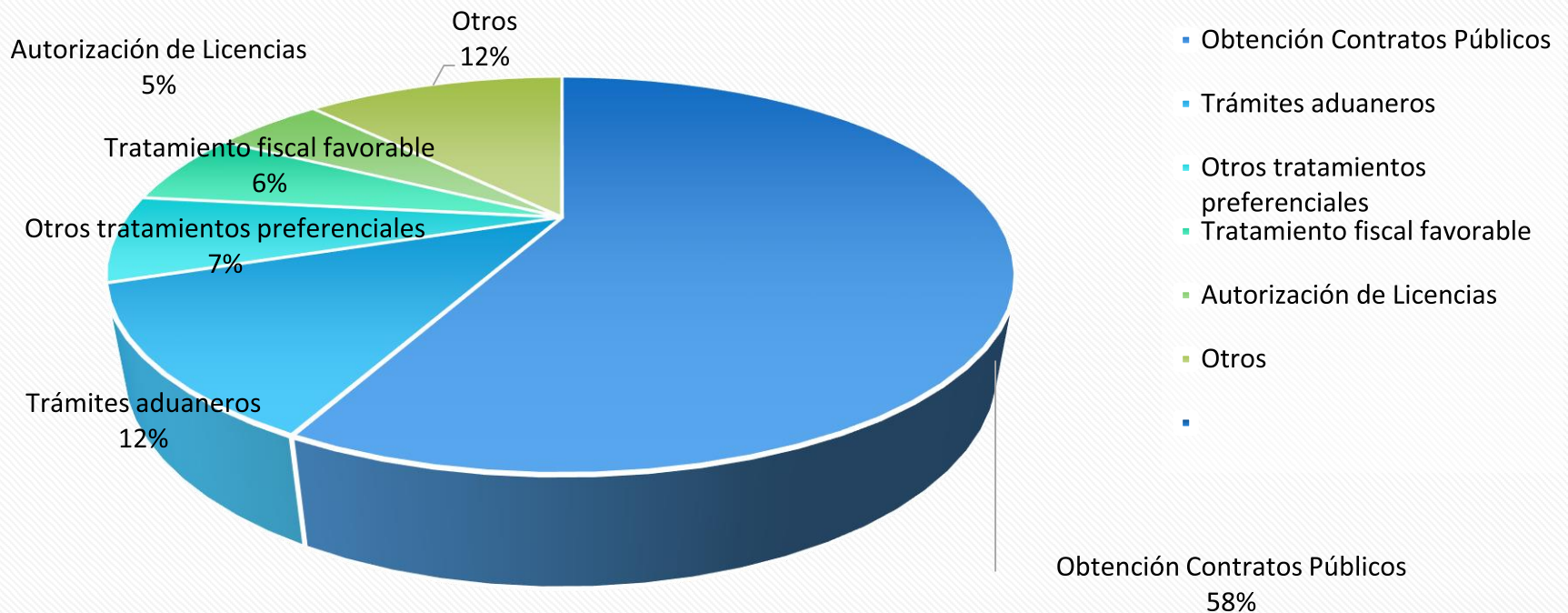


1% Vehículos Corporativos

12% Otros

OECD Foreign Bribery Report

Por qué se pagan los sobornos



Algunos casos recientes con PEPs

BANCA PRIVADA D'ANDORRA - 2015

FinCEN dijo que un gerente de BPA aceptó grandes comisiones para crear empresas fantasmas para canalizar US\$ 2.000 millones de la petrolera estatal venezolana Petróleos de Venezuela, SA

Punto Débil: Ejecutivos del Banco “puenteaban” los controles ALD

Pregunta: Qué onda con los reguladores y auditores de BPA durante años?

CERRO DRAGON EN ARGENTINA - 2015

Investigadores de los EE.UU. buscan determinar si existió el pago de sobornos a funcionarios argentinos para que se extienda la concesión del importante yacimiento de petróleo en Argentina **Cerro Dragón** (por 40 años)...y a financieras como vehículos del supuesto soborno. Pan American Energy (PAE) explota el yacimiento y es en un 60% propiedad de British Petroleum.

Señales de Alerta: US\$47 millones por nada

Pregunta: alguien se preguntó por el movimiento del dinero?

Algunos ejemplos

RICARDO MARTINELLI, EX PRESIDENTE PANAMEÑO – 2015

Tras abandonar el poder en julio de 2014, se iniciaron en Panamá investigaciones relacionadas a sobrecostos durante el gobierno de Martinelli. En las pesquisas al Programa de Ayuda Nacional (PAN) se detectaron sobrecostos por más de US\$ 45 millones en comida deshidratada. En las investigaciones se han detenido a dos ex directores: Giacomo Tamburelli y Rafael Guardia. En las declaraciones, ambos señalaron a Martinelli de haber ordenado a ambos las compras con sobrecostos.

Ante los señalamientos el 28 de enero de 2015 se inició una investigación contra Martinelli, con el voto unánime de todos los magistrados de la Corte Suprema de Justicia, por "supuestos delitos contra la administración pública".

Escenario actual, tendencias y recomendaciones en cumplimiento anticorrupción

Tendencias anticorrupción

- Regulación creciente siguiendo parámetros de FCPA con ajustes locales
 - Brasil Clean Companies Act No. 12.846 recientemente regulada por Decreto con estructura similar a las USSC Guidelines
 - Argentina otro proyecto de Código Penal imponiendo la imprescriptibilidad de los delitos de corrupción
 - *Enforcement*: cantidad de casos y montos de las multas

Cumplimiento Anticorrupción

- Cumplimiento anticorrupción en distintas organizaciones
 - Prevenir sanciones a empresas por hechos de corrupción cometidos por sus miembros (personas físicas y subsidiarias), y terceros representantes (ej. *third-party contractors*)
- Casos locales e internacionales
- Casos internacionales: Superposición de regulación local y extranjera
 - Penal
 - Civil
 - Administrativa
 - ¿Tratados y Convenciones internacionales?

Cuestiones a considerar

- Registros
- *Third-party contractors*
- Cumplimiento vs. legales
- *Enforcement* local
- Señales de alerta habituales
- Programas de cumplimiento vs. Ley, cultura y lenguaje locales

Cuestiones a considerar

- Objetivo de un programa de cumplimiento anticorrupción
- Conocimiento preciso de la interacción de las diferentes normas anticorrupción, locales y extranjeras, aplicables a una empresa
- Conocimiento de los riesgos anticorrupción que enfrenta la organización
- Normas locales como eximición en casos internacionales
- Situación actual vs. Tendencia
- Cláusulas anticorrupción en contratos - Declaraciones juradas

Cuestiones a considerar

- Entrenamientos:
 - Utilizar ejemplos reales
 - Planificar respuestas
 - Segmentar contenidos y participantes
 - Oportunidad
- Disparadores de investigaciones
 - Prensa
 - Integrantes (y “ex”) de la Empresa
 - Autoridades

Cuestiones a considerar

- Plan de crisis
- Intercambio de información entre autoridades
- Cumplir regulación extranjera no implica cumplir regulación local
- Consecuencias colaterales para empresas
- Debida diligencia
- Adecuado manejo de las investigaciones internas desde su inicio
- “*Tone at the top*” + Cultura interna