

Obligaciones de *compliance* en Sociedades Anónimas

Rodrigo Reyes Duarte
Abogado | Compliance

Mail:
rodrigoreyes@prelafit.cl



Compliance

SOCIEDADES ANÓNIMAS

SOCIEDADES ANÓNIMAS

COMPLIANCE

¿De qué hablaremos hoy?

Cumplimiento adecuado de normas:

- Ley 20.382 y Gobiernos corporativos: Autoevaluación NCG 385 Información 386 *“comply or explain”*
- Normas del mercado de valores o de las compañías de seguros
- Compliance laboral, ambiental, libre competencia (fallos TDLC), protección al consumidor (nueva ley), protección de datos (RGPD UE y proyecto de ley), DDHH, Tributario
- **Responsabilidad penal de las personas jurídicas Ley 20393 y modificaciones**



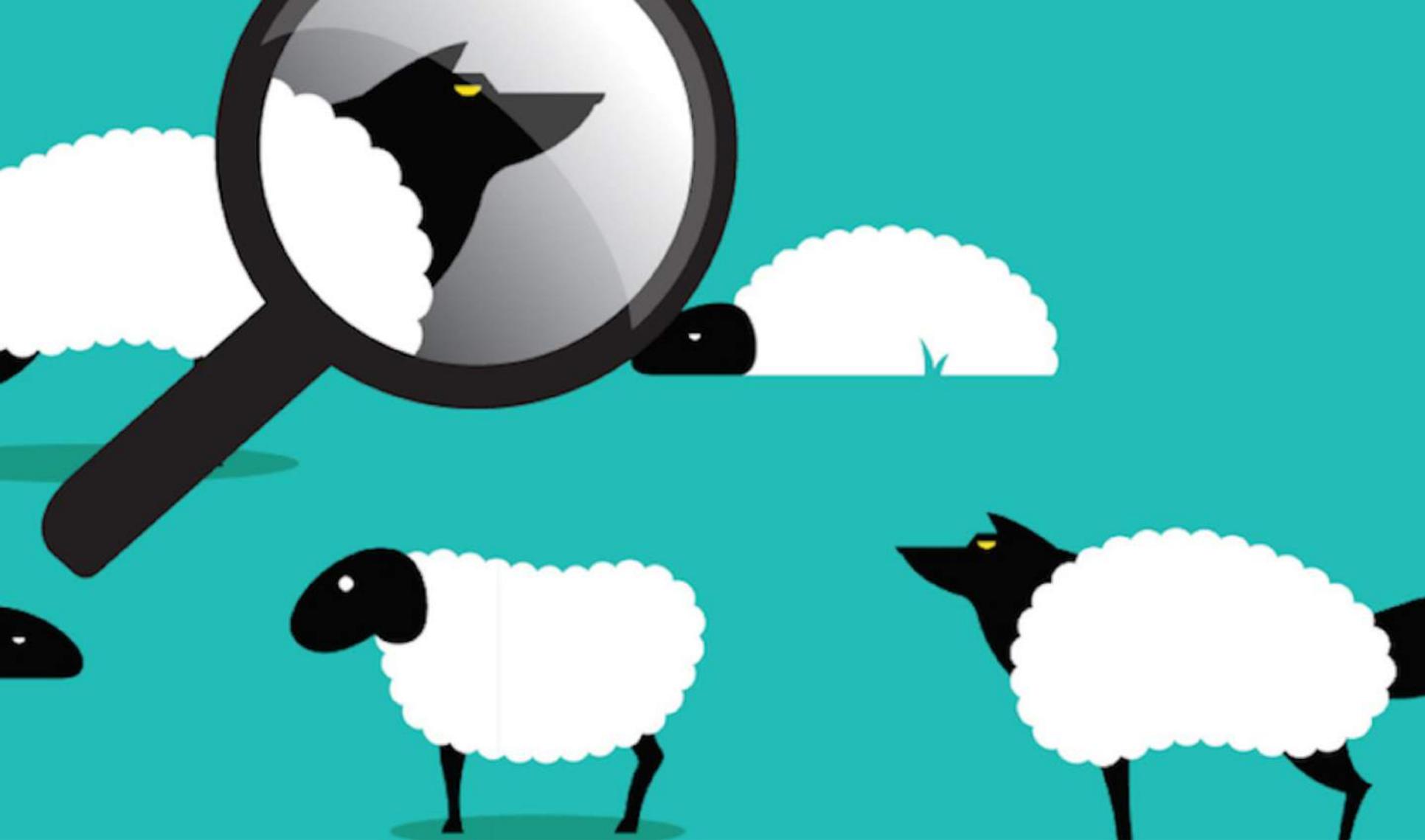
A) DELITOS COMETIDOS POR:

Ejecutivos de la empresa: dueños, controladores, responsables, ejecutivos principales, representantes de la empresa, administradores o supervisores



B) DELITOS COMETIDOS :

- EN INTERES
- PARA PROVECHO
de la PJ



C) COMISION DEL DELITO:

Sea consecuencia de incumplimiento de deberes de DIRECCIÓN Y SUPERVISIÓN



AUTOREGULACION FORZADA

Responsabilidad se funda en el hecho de no haberse organizado y regulado de modo debido

Responsabilidad por “DEFECTO DE ORGANIZACIÓN”



MODELO DE PREVENCIÓN DE DELITOS

“Se considerará que los deberes de dirección y supervisión se han cumplido cuando, con anterioridad a la comisión del delito, la persona jurídica hubiere adoptado e implementado modelos de organización, administración y supervisión para prevenir delitos como el cometido...”

NO sirve un programa “de papel”, debe ser IDÓNEO.

Debe servir para prevenir, obstaculizar comisión

Empresas PUEDEN obtener la certificación

¿Cuáles son los elementos de un MPD?



ENCARGADO DE PREVENCIÓN / COMPLIANCE OFFICER

Nombrado por alta administración: DIRECTORIO SA



MEDIOS Y FACULTADES

Considerando tamaño, capacidad económica de la PJ



ACCESO A LA ADMINISTRACION

- Para informar medidas y planes implementados
- Rendir cuenta semestralmente, al menos



MATRIZ DE RIESGOS / MAPA DE RIESGOS

Identificación de actividades o procesos en cuyo contexto se genere o incremente riesgo



¿CONTROLES?

Controles para donde se alojan los RIESGOS



PROTOCOLOS, REGLAS, PROCEDIMIENTOS

Previengan comisión de los delitos



IDENTIFICACION DE PROCEDIMIENTOS DE ADM. Y AUDITORIA RECURSOS FINANCIEROS

Considerando tamaño, capacidad económica de la PJ

SANCIONES INTERNAS

Procedimientos de denuncia
WHISTLEBLOWING



NO SIRVE EL MODELO DE PAPEL (*paper compliance*)

Lo dice:

- Legislador: HL 20.393
- Fiscalía Chilena (MP): OF. FN N°440 de 2010, Guía práctica
- DEBE TENER CORRELATO EN LA REALIDAD
- DEBE MEDIRSE Y ANALIZARSE PERMANENTEMENTE: **Certificación**

¿POR QUÉ COMPLIANCE?

- Excelentes personas cometen graves errores y también delitos
- Programa de *compliance* en empresas permite controlar el “factor de elusión personal” (Ver Dan Ariely U. Duke)



DANIEL ARIELY

LLEGA NIÑO DEL COLEGIO CON NOTA EN SU LIBRETA. EL PROFESOR EXPLICA...





Angel & Devil

Embustes pequeños, ¿nos sentimos mal o deshonestos?

PEQUEÑAS TRAMPAS QUE RACIONALIZAMOS PARA NO SENTIR QUE ESTAMOS HACIENDO ALGO MAL



Experimentos

1. Entrego 20 problemas matemáticos sencillos y les pago \$1000 por cada respuesta correcta. (100 personas)

Poco tiempo

5 minutos

Devolvían y se pagaba 4 mil promedio



Experimentos

2. El mismo experimento:

20 problemas matemáticos sencillos
y les pago los mismos \$1000 por
cada respuesta correcta. (100
personas)

Poco tiempo

Los mismos 5 minutos

Pero esta vez, algo diferente:

NO Devolvían

**Rompan los resultados y DÍGANME
cuántas contestaron correctamente**

Ahora pagaba \$7.000 (antes 4.000)



Experimentos

Algunas conclusiones:

Habitualmente podemos encontrar gente haciendo *un poco* de TRAMPA

TRAMPA Economía



Costo/Beneficio

- Probabilidades de ser atrapado
- Cuánto puedo ganar
- Qué pena tendré si soy atrapado

Otros experimentos:

Pagando \$ 100 pesos/Correcta

Pagando \$ 10.000/ Correcta

¿RESULTADO?

A la gente le Costaba hacer trampa cuando había más dinero

Se le llama “Factor de elusión personal”

Los diez mandamientos



1. Amar a Dios sobre todas las cosas.



2. No usar el nombre de Dios en vano.



3. Santificar las fiestas.



4. Honrar a tu padre y a tu madre.



5. No matar.



6. No cometer actos impuros.



7. No robar.



8. No mentir.



9. No codiciar la mujer de tu prójimo.



10. No codiciar los bienes ajenos.

OTRO EXPERIMENTO CONDUCTUAL

Recordar 10 libros/10 mandamientos: Expongo tentación a hacer trampa

Firmar código de honor/ Biblia. ¿Quiénes hacen menos trampa?

CÓDIGO DE ÉTICA.



MODELO/COMPLIANCE/CODIGO DE ETICA

DISMINUIR EL FACTOR DE ELUSIÓN



Idea fuente

Los seres humanos somos capaces de comportarnos como demonios y basta que tengamos al alcance una buena oportunidad para tomarla

Analizo Costo/Beneficio. Posibilidad de ser atrapado, pena probable, pero también hay otros factores...



TRAMPA

NO toda trampa goza del mismo prestigio social ni tampoco del mismo sentimiento de culpabilidad

CONCLUSIÓN:

Después del acto tramposo debemos ser capaces de poder mirarnos a nosotros mismos al espejo y seguir sintiéndonos honestos.

Así las cosas, pareciera que un poco de trampa resulta íntimamente admisible.

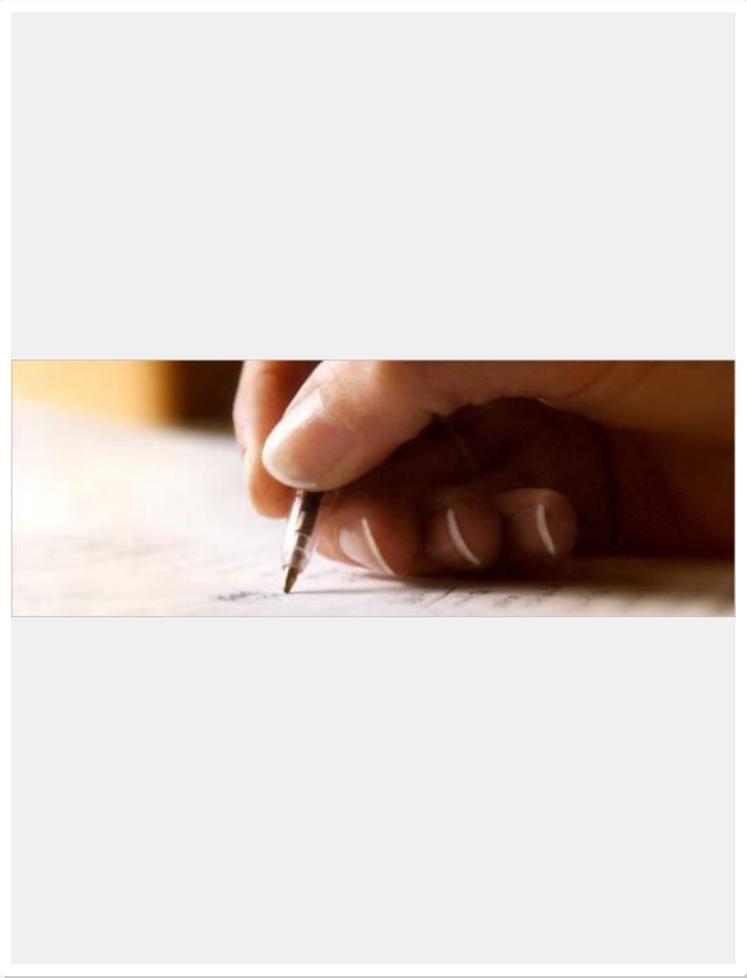


¿TRAMPA?

Sacar monedas de la caja chica

VERSUS

Sacar un par de lápices de la
empresa en que trabajo



¿Compliance?

Algunas cosas en limpio:

- Cuando le recordamos a la gente su moralidad hacen menos trampa.
- Cuando vemos que la gente alrededor hace trampa, en particular si es gente de nuestro grupo de referencia, hacemos más trampa.

Por eso resulta importante....



Cultura de integridad corporativa

Cuando vemos que la gente alrededor hace trampa, en particular si es gente de nuestro grupo de referencia, hacemos más trampa. + Predisposición



Parecer y ser

No basta con parecer correctos, hay que serlo y además hay que evaluar constantemente si efectivamente creemos que los somos y si los terceros, ya sean proveedores o clientes, piensan de la misma forma. CERTIFICACIÓN

**¿QUÉ PUEDE HACER EL
DIRECTORIO DE UNA
SOCIEDAD ANÓNIMA EN
TORNO A ESTE OBJETIVO?**



¿QUÉ PUEDE HACER DIRECTORIO?

TIPS

1. TIEMPO: Asignar más y mejor tiempo a compliance

2. MÉTRICAS: Exigir a los CCO estrategias en esta materia, con métricas claras y relevantes, y responsabilidad. ¿Cómo ha progresado el sistema de cumplimiento?:

Por ejemplo: ¿Cuánto tiempo se asigna a cumplimiento en los comités y reuniones de directorio? , puede ser una métrica

Comparar los recursos asignados a la función de compliance y la retribución de sus miembros, con los correspondientes a otras funciones estratégicas se obtiene un baremo de prioridades que admite poca discusión, por su carácter objetivo.

¿QUÉ PUEDE HACER DIRECTORIO?

TIPS

3. COMITÉ OCUPADO:

¿No hay tiempo en el comité porque está ocupado en otros temas? Asignar la supervisión de *compliance* a un comité bajo menos presión puede ser una buena opción.

4. INCENTIVOS /MEDIDAS DISCIPLINARIAS: ¿ÉTICA?

Trabajar con miras a asegurar cumplimiento de metas en materia de *compliance* para los ejecutivos de alto nivel. Objetivos claros y medibles. Los incentivos, bonos, ascensos deben considerar el desempeño en ética y cumplimiento.

Fallo TDLC caso Supermercados

¿QUÉ PUEDE HACER DIRECTORIO?

TIPS

5. ANÁLISIS DE INCUMPLIMIENTO Y PLANES PARA EVITAR NUEVOS EVENTOS

Causas de incumplimiento

Señales de alerta

¿Quién estuvo involucrado? ¿Existieron oportunidades previas para detectar mala conducta?

Ejecutivos deben explicar los errores y los planes de remediación: es clave la conducta posterior de la empresa.

¿QUÉ PUEDE HACER DIRECTORIO?

TIPS

6. ALTA ADMINISTRACION (*tone at the top*)

Compromiso de la alta administración y mandos medios.

¿Directores alientan o desalientan mala conducta? (*tone from the tope*)

¿Tiene experiencia el Directorio para desempeñar función de supervisión?

7. AUTONOMIA Y RECURSOS DE LA FUNCION DE CUMPLIMIENTO

Directorio debiera revisar importancia y estatura de la función

¿Cuál es el presupuesto de la función de cumplimiento?

Altura de la función de Compliance: Remuneraciones, Seniority ¿Quién es el encargado de prevención o compliace officer? ¿El gerente legal, el contralor, el gerente de RRHH? Deben ser líderes respetados

Sistema eficaz vs eficiente (efectivo, real y auditado versus uno que privilegie lograr objetivos con la menor cantidad de recursos posibles)

¿QUÉ PUEDE HACER DIRECTORIO?

TIPS

8. ¿SESIONES EJECUTIVAS?

Puede ser recomendable ordenar sesiones ejecutivas de *compliance* en cada sesión del directorio o del comité. Estas sesiones pueden ser breves, pero son importantes para establecer una relación que garantice que existe una oportunidad normal en el curso del negocio para discutir una falta grave de conducta, en caso de que ocurra.

9. COMUNICACIÓN PERMANENTE CON CCO

Hablar con la CCO entre las reuniones del consejo. Establezca un patrón de una llamada telefónica previa a las sesiones de directorio o del comité o una reunión corta con el CCO. Tome la iniciativa de reunirse con el equipo de cumplimiento completo fuera de las reuniones de la junta para tener discusiones más largas sobre el plan estratégico, la cultura y cómo está yendo

¿QUÉ PUEDE HACER DIRECTORIO?

TIPS

10. REVISIÓN DEL PROGRAMA, AUDITORIA, CERTIFICACION

Cómo sabemos que el programa es real y efectivo y no sólo *paper compliance*. Auditoría (certificación) da cuenta de un programa hecho a la medida (revisa diseño) y su implementación

11. ENTRENAMIENTO DE DIRECTORIOS:

Hay pocos directorios que sean capacitados en este tema. Los directorios necesitan capacitación y experiencias directamente relevantes a su función de supervisión con respecto al cumplimiento y la ética.

Analizar casos, jurisprudencia.



ETICA

¿ÉTICA?

Los seres humanos somos morales, éticos

Ethos: carácter

Todos nacimos con un carácter, Somos inevitablemente éticos

Vamos tomando decisiones, justas e injustas que van formando nuestro carácter

Decisiones que tomamos: son muy importantes

Los que toman decisiones injustas e imprudentes acaba generando la predisposición a tomar decisiones injustas e imprudentes

Predisposición a elegir al mismo sentido



INTEGRIDAD CORPORATIVA

Contenidos morales son distintos en las culturas. Países más corruptos.

Contenidos morales son distintos en las empresas

Y ese contenido dice relación directa con los que se ve y se vive a diario

Cultura de integridad corporativa

Utilidad de modelos de prevención idóneos, reales.



ENTRENAMIENTO ÉTICO

Aristóteles

Los que quieren actuar bien deben ser como los arqueros que intentan entrenarse día a día para acertar en el blanco

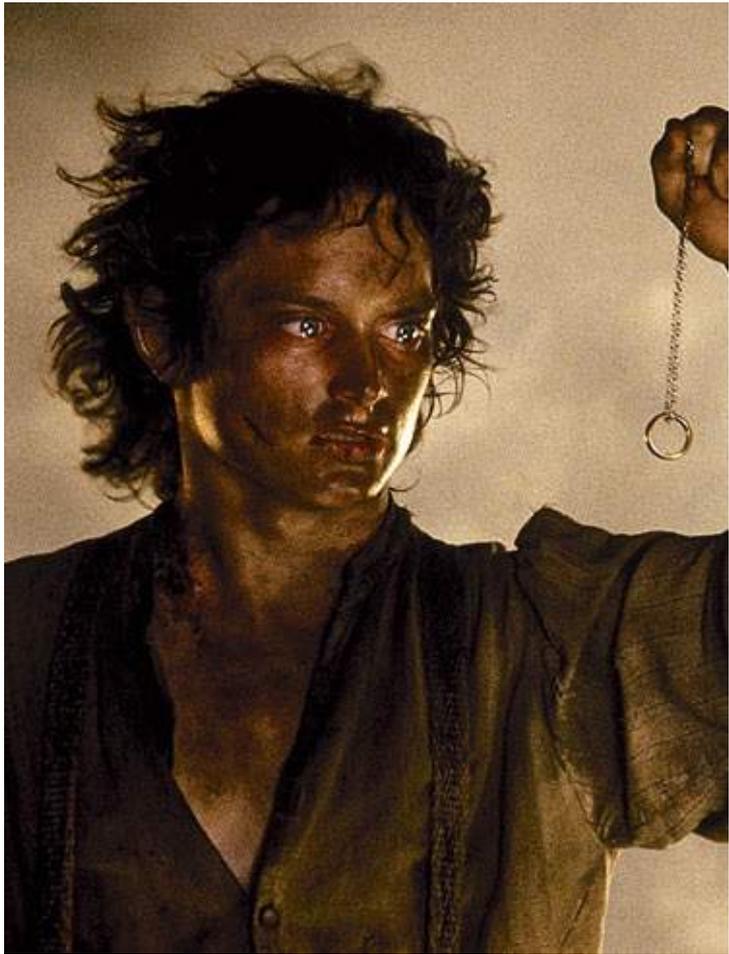
Entrenar actuar bien.

Decisiones correctas van generando predisposición a actuar de manera correcta.

El que actúa mal, incorrectamente, va generando VICIOS y no VIRTUDES

Virtudes : Felicidad

Es de inteligentes formarse un buen carácter que nos lleve cerca de la felicidad y no de la desdicha



Programa de Integridad corporativa

(programa de compliance)

Visibilidad de nuestro actuar

Transparencia



ANILLO DE GIGES.

Platón en La República

Giges (pastor) encuentra anillo, lo gira y se vuelve invisible.

Valiéndose de esta invisibilidad mata al Rey, se casa con la Reina y se hace de riquezas

Platón:

¿Y si damos 2 anillos de Giges. Uno a un hombre justo y otro a uno injusto?

¿Si fuéramos invisibles, seguiríamos siendo intachables?



DIÁLOGO de TRASÍMACO

Sólo somos correctos cuando nos ven

Tenemos **terror** a perder nuestra reputación y autoestima. Nos avergüenza.

Nadie reconoce que robó

Se inventan coartadas o explicaciones

Base del Modelo de Compliance,
Modelo de Integridad Corporativa

Un Modelo de
Prevención/Compliance y su
revisión constante, nos hace
VISIBLES.

Obligaciones de *compliance* en Sociedades Anónimas

Rodrigo Reyes Duarte
Abogado | Compliance

Mail:
rodrigoreyes@prelafit.cl