

Índice General

	<i>Página</i>
PRÓLOGO	25

BLOQUE I ASPECTOS BÁSICOS DE LA LEY 2/2023

CAPÍTULO 1

EL DÍA DESPUÉS DE LA LEY DE PROTECCIÓN DE INFORMANTES

JAVIER SIERRA RODRÍGUEZ	35
1. Introducción	35
2. Las luces y las sombras: algunos comentarios sobre la nueva regulación	38
2.1. La ampliación del ámbito material de aplicación	38
2.2. La normalización del anonimato	40
2.3. La definición de informante y la colaboración ciudadana: ¿es posible una interpretación que evite su exclusión?	42
2.4. Otras observaciones	48
3. El proceso de adopción de los sistemas internos	48
3.1. Canales de recepción de alertas	49
3.2. Políticas del sistema y procedimiento de gestión de la información	51
4. La Autoridad y los órganos competentes en las Comunidades Autónomas	52

4.1. <i>Las funciones básicas que producen parálisis y sus implicaciones</i>	53
4.2. <i>El papel de la Autoridad respecto al sistema en su conjunto</i> ..	55
5. A modo de conclusión	57
6. Bibliografía	59

CAPÍTULO 2

ÁMBITO MATERIAL DE APLICACIÓN

ANDREA GARRIDO JUNCAL	61
1. Introducción	61
2. El ámbito de aplicación material de la Directiva 2019/1937 basado en una difícil identificación de sectores	62
3. La definición de infracción del artículo 6 de la Directiva 2019/1937	69
4. Avances y limitaciones del ámbito material de aplicación de la Ley 2/2023 por elección del legislador español	70
5. Regímenes específicos	75
6. Información excluida de las protecciones	76
7. El ejercicio de la potestad organizatoria y los derechos de los trabajadores	78
8. Bibliografía	80

CAPÍTULO 3

ÁMBITO PERSONAL DE APLICACIÓN

ÓSCAR CAPDEFERRO VILLAGRASA	83
1. Introducción	83
2. Quién puede ser informante	84
3. Los derechos del informante y del afectado por la información	87
3.1. <i>Los derechos del informante</i>	87
3.2. <i>Los derechos de las personas afectadas</i>	89

	<i>Página</i>
4. Los protegidos no informantes	94
5. Las condiciones de protección	95
6. Conclusiones	102
7. Bibliografía	103

BLOQUE II EL INFORMANTE Y SU PROTECCIÓN

CAPÍTULO 4

LA CONDICIÓN DE INTERESADO DEL INFORMANTE Y SU DERECHO Y LEGITIMACIÓN PARA RECURRIR LAS DECISIONES DE NO TRAMITAR LAS COMUNICACIONES JULI PONCE SOLÉ	107
1. Introducción: <i>Whistleblowing</i> y derecho a una buena administración	107
2. La regulación de las denuncias en España y en la Ley 2/2023	114
3. Algunas cuestiones jurídicas relevantes respecto a la limitación, orientación y control de la discrecionalidad administrativa en la tramitación de las comunicaciones de los informantes	115
3.1 <i>Ámbito subjetivo: el informante como interesado en ejercicio de su derecho a una buena administración</i>	116
3.2 <i>Sistemas de información en la ley 2/2023 y procedimientos administrativos para la correcta toma de las decisiones: una regulación legal defectuosa y posiblemente inconstitucional</i> ..	117
3.3 <i>Legitimación para impugnar el archivo de las comunicaciones (y la tramitación y resultado del procedimiento posterior abierto de oficio, en su caso): la inconstitucionalidad del art. 20.4 de la ley 2/2023</i>	127
4. Conclusiones	129
5. Bibliografía	131

CAPÍTULO 5

MOTIVACIONES Y RESISTENCIAS PARA INFORMAR

MARÍA CRISTINA FERNÁNDEZ GONZÁLEZ	133
1. Aproximación a la situación de los denunciantes de corrupción	133
2. ¿Por qué no se denuncian los casos de corrupción?	135
2.1. <i>Alta probabilidad de represalias</i>	136
2.2. <i>Ausencia de canales anónimos</i>	137
2.3. <i>Indisponibilidad de entidades externas e independientes.</i>	138
2.4. <i>Responsabilidad por la propia denuncia.</i>	139
3. David contra Goliat: Las motivaciones para denunciar	140
3.1. <i>Consideraciones éticas y morales</i>	141
3.2. <i>Fomento de la denuncia a través del (public or corporate) compliance</i>	142
3.3. <i>Recompensas sociales o económicas</i>	143
4. Conclusiones	143
5. Bibliografía	144

CAPÍTULO 6

LA PROTECCIÓN DEL DENUNCIANTE

JUAN VEGA FELGUEROSO	149
1. Introducción	149
2. Protección al denunciante antes de la Ley 2/2023	150
3. Protección al denunciante en la Directiva 2019/1937	152
4. La Ley 2/2023 de protección al denunciante	156
4.1. <i>Protección al denunciado</i>	157
4.2. <i>Ámbito de aplicación objetivo</i>	160
4.3. <i>Ámbito de aplicación subjetivo</i>	162

	<i>Página</i>
5. El Título VII de la Ley 2/2023: las medidas de protección a los denunciantes	163
6. Bibliografía	165

BLOQUE III LOS SISTEMAS INTERNOS DE INFORMACIÓN

CAPÍTULO 7

PANORÁMICA GENERAL DE LOS SISTEMAS INTERNOS DE INFORMACIÓN

BELEN LÓPEZ DONAIRE	169
1. Introducción	169
2. Aspectos generales del sistema interno de información ...	171
3. Entidades obligadas a implantar un sistema interno de información	178
3.1. Entidades del sector privado	178
3.2. Entidades del sector público	181
3.3. Plazo para implantar los sistemas internos de información ..	185
3.4. Régimen de publicidad y registro	185
4. Bibliografía	186

CAPÍTULO 8

EL RESPONSABLE DEL SISTEMA INTERNO DE INFORMACIÓN

SÍLVIA VERNIA TRILLO	187
1. Introducción	187
2. Tipos y procedimientos de designación del responsable ...	188
2.1. Tipologías	188
2.2. Procedimiento para designar	191
2.3. Perfil del responsable y de su equipo	193
3. Independencia y autonomía	194

	<i><u>Página</u></i>
4. Funciones y responsabilidad (no penal)	196
5. Consideraciones finales	199
6. Bibliografía	200

CAPÍTULO 9

EL SISTEMA INTERNO DE INFORMACIÓN COMO ELEMENTO BÁSICO EN LA IMPLANTACIÓN DEL COMPLIANCE EN EL SECTOR PÚBLICO

CONCEPCIÓN CAMPOS ACUÑA	203
1. Introducción	203
2. Antecedentes en el diseño de los marcos de integridad	205
2.1. <i>El punto de partida de los canales de denuncia en el ámbito internacional</i>	205
2.2. <i>Referencias normativas anteriores a la LPI en el ámbito interno</i>	208
3. Los sistemas de compliance y su traslación al sector público	210
3.1. <i>La introducción del Compliance en el ordenamiento jurídico español</i>	210
3.2. <i>Sector Público y marcos de integridad institucional</i>	212
4. El papel del SSI en la definición de los sistemas de public compliance	213
4.1. <i>Una aproximación definitoria al canal de denuncias en la LPI</i>	213
4.2. <i>El papel del canal de denuncias en el sistema de compliance: entre la prevención y la detección del riesgo de corrupción</i>	215
4.3. <i>Un estudio de caso a través del Sistema de Gestión del PRTR: los planes de medidas antifraude</i>	217
5. Conclusión: los canales de denuncia como partes del todo	219
6. Bibliografía	221

CAPÍTULO 10

APLICACIÓN Y FUNCIONAMIENTO DE LOS CANALES DE INFORMACIÓN EN EL SECTOR PÚBLICO

GABRIELE VESTRI.	223
1. Introducción	223
2. La corrupción como fenómeno ¿La regulación como respuesta?	224
3. El diseño del sistema interno de información	227
3.1. <i>Un sistema de información eficiente</i>	228
3.2. <i>Presentación de las comunicaciones.</i>	229
3.3. <i>Integración de los canales de información</i>	230
4. Casos de estudio	231
4.1. <i>El sistema interno de información de la Agencia Tributaria..</i>	233
4.2. <i>El sistema interno de información del Banco de España</i>	234
4.3. <i>El sistema interno de información de la Casa Real</i>	235
5. Conclusiones	236
6. Bibliografía	238

CAPÍTULO 11

EL PROCEDIMIENTO DE GESTIÓN DE INFORMACIONES INTERNAS

HUMBERTO GOSÁLBEZ PEQUEÑO	241
1. El procedimiento de gestión de informaciones internas: principios y características generales	241
1.1. <i>El presupuesto: el derecho a «denunciar» interna y externamente al denunciado.</i>	241
1.2. <i>Procedimiento, canal y sistema interno: una tríada institucional dudosamente delimitada.</i>	247
1.3. <i>El procedimiento de gestión interna: una normativa común de mínimos</i>	250

	<i>Página</i>
1.4. <i>¿Contenido no procedimental de la regulación del procedimiento de gestión?</i>	253
2. El contenido básico del procedimiento de gestión de informaciones internas	255
2.1. <i>La iniciación del procedimiento</i>	255
2.2. <i>La instrucción procedimental. En especial, los derechos del denunciado</i>	261
2.3. <i>Resolución del procedimiento</i>	267
3. Bibliografía	268

CAPÍTULO 12

EL DESARROLLO DE INVESTIGACIONES INTERNAS EN EL MARCO DE LOS SISTEMAS DE INFORMACIÓN CORPORATIVOS

JOSÉ LEÓN ALAPONT	271
1. Consideraciones iniciales	271
2. El objeto de la investigación	275
3. La persona encargada de llevar a cabo la investigación interna en el ámbito privado	277
4. Aspectos comunes	281
4.1. <i>Tipos de investigaciones internas</i>	281
4.2. <i>Finalidades</i>	283
4.3. <i>Cautelas</i>	283
4.4. <i>Derechos del investigado</i>	284
4.5. <i>Protocolo de investigaciones internas</i>	286
4.6. <i>Registro de evidencias</i>	286
5. Procedimiento	286
5.1. <i>Fase preliminar</i>	286
5.2. <i>Apertura de la investigación</i>	287
5.3. <i>La propia investigación</i>	288
5.4. <i>Resultados y consecuencias</i>	288

	<i>Página</i>
6. Medios de investigación	290
7. Régimen sancionador	292
8. Investigaciones internas paralelas a un procedimiento penal	295
9. Valor probatorio de las investigaciones internas	297
10. Bibliografía	297

CAPÍTULO 13

LAS OBLIGACIONES DE INFORMACIÓN INTERNA, PUBLICIDAD Y REGISTRO

JAIME CLEMENTE MARTÍNEZ	301
1. Introducción	301
2. Las obligaciones internas de información	302
3. La publicidad sobre el canal interno de información	306
4. Publicidad del canal externo de información	308
5. El registro de informaciones	310
6. Conclusiones	311
7. Bibliografía	313

CAPÍTULO 14

DEL CONOCIMIENTO A LA ACCIÓN. ESTRATEGIA DEL CONOCIMIENTO PARA LA FORMACIÓN EN LA LEY 2/2023

PILAR MORENO GARCÍA	315
1. El valor de la formación en la administración pública	315
1.1. El derecho y el deber de la formación continua en el sector público	316
1.2. Cuando la formación se convierte en arma arrojadiza	317
2. Del conocimiento a la acción, también en materia de sistemas internos de información y protección a informantes ..	318
2.1. El aprendizaje en personas adultas	319
2.2. Los retos formativos de la Ley 2/2023	321

3.	Una estrategia de formación efectiva para la comprensión e implementación de la Ley 2/2023	327
4.	Conclusión	335
5.	Bibliografía	336

**BLOQUE IV
PROTECCIÓN DE DATOS Y TRANSPARENCIA**

CAPÍTULO 15

PROTECCIÓN DE DATOS EN LOS SISTEMAS INTERNOS DE INFORMACIÓN

JORGE VIGURI CORDERO	341
1. Una necesaria aproximación a la compatibilidad de los sistemas internos de información con la normativa sobre protección de datos.....	342
2. El tratamiento de los datos personales en los sistemas internos de información	345
2.1. Antecedentes	345
2.2. El tratamiento de las comunicaciones verbales y escritas	347
2.3. La designación del responsable del sistema interno de información y del Delegado de Protección de Datos	350
2.4. La licitud del tratamiento de los datos personales en el sistema interno de información.....	354
3. El derecho de acceso a la información sobre la protección de los datos personales que constan en el sistema interno de información y su ejercicio por parte del informante	355
4. El derecho de acceso a los datos, la licitud del tratamiento, la supresión y la conservación de los datos personales contenidos en el Sistema interno de información	358
5. La participación de terceros en una investigación interna, la externalización del Sistema y la actualización del registro de las actividades de tratamiento	363

	<i><u>Página</u></i>
5.1. <i>La participación de terceros en una investigación interna y la externalización del Sistema</i>	363
5.2. <i>La actualización del registro de las actividades de tratamiento</i>	364
6. Conclusiones	366
7. Bibliografía	367

CAPÍTULO 16

ROLES, FUNCIONES Y PROTECCIÓN DE DATOS DESDE EL DISEÑO Y POR DEFECTO EN LOS SISTEMAS DE INFORMACIÓN

RICARD MARTÍNEZ MARTÍNEZ	369
1. Personas interesadas: Los sujetos del tratamiento y la garantía de sus derechos	370
2. Encargado y responsable del tratamiento de estos datos ...	371
2.1. <i>¿Definición ex lege de la figura del responsable del tratamiento?</i>	371
2.2. <i>Corresponsable y encargado del tratamiento</i>	373
3. La garantía de los derechos del denunciante	374
3.1. <i>Minimizar los datos</i>	374
3.2. <i>Anonimizar y/o seudonimizar</i>	375
3.3. <i>Garantizar la seguridad</i>	378
4. Bibliografía	382

CAPÍTULO 17

SISTEMA INTERNO DE INFORMACIÓN Y TRANSPARENCIA: OBLIGACIONES DE INFORMACIÓN Y ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA

M. LUISA MIRALLES HIGÓN, ROSA MARÍA PÉREZ PABLO.	385
1. Introducción	385
2. Obligaciones de información en relación con el sistema interno de información	386

3. Breve referencia a la información a las personas informante y afectada en el marco del procedimiento del canal interno	392
4. Procedimientos en el canal interno de información y derecho de acceso a la información pública	394
4.1. <i>Limitaciones al derecho de acceso a la información pública...</i>	395
4.2. <i>Particularidades del procedimiento de acceso a la información pública</i>	397

BLOQUE V IMPLICACIONES EN MATERIA PENAL Y RÉGIMEN SANCIONADOR

CAPÍTULO 18

LA RESPONSABILIDAD PENAL DEL RESPONSABLE DEL SISTEMA DE INFORMACIÓN

ALFREDO LIÑÁN LAFUENTE	403
1. Planteamiento de la cuestión	403
2. Autonomía e independencia del responsable del sistema de información	404
2.1. <i>La delegación de funciones</i>	405
2.2. <i>La obligación principal del Responsable del sistema de información</i>	406
2.3. <i>El Responsable del sistema de información y compliance officer vs. Responsable del sistema de información sin ser compliance officer</i>	407
3. La responsabilidad penal del responsable del sistema de información por omisión	409
3.1. <i>Introducción</i>	409
3.2. <i>El incumplimiento de la obligación de comunicar al Ministerio Fiscal la denuncia de unos hechos que indiciariamente podrían ser delito</i>	410

	<i>Página</i>
4. La salvaguarda de la identidad del informante y la confidencialidad como supuesto de riesgo penal	413
5. Conclusiones	414
6. Bibliografía	415

CAPÍTULO 19

CONFIDENCIALIDAD, ANONIMATO, DERECHO DE DEFENSA Y A LA NO AUTOINCRIMINACIÓN DE LA PERSONA JURÍDICA EN EL PROCESO PENAL

JORDI GIMENO BEVIÁ	417
1. El derecho del alertador de no ver revelada su identidad y su alcance en el proceso penal	417
2. Información obtenida anónimamente y problemas probatorios	420
3. Del derecho a no autoincriminarse a la obligación de auto-denunciarse	422
3.1. La obligación de remitir la información al M.F cuando los hechos puedan ser delictivos	423
3.2. El acceso de la autoridad judicial al registro de informaciones	425
4. Bibliografía	426

CAPÍTULO 20

CONDUCTAS DE LOS INFORMANTES QUE PUEDEN LLEVAR A INCURRIR EN RESPONSABILIDADES PENALES, Y POSIBLES EXENCIONES

RAFAEL ALIAGA RODRÍGUEZ	429
1. Consideraciones generales	429
2. Conductas que pueden ocasionar responsabilidades penales	432
2.1. La información veraz y la buena fe	433
2.2. Descubrimiento y revelación de secretos	436
2.3. Apropiación y revelación de secretos de empresa	442

	<i><u>Página</u></i>
2.4. <i>Omisión del deber de informar sobre infracciones penales . . .</i>	445
2.5. <i>Revelación de información por autoridad o funcionario público</i>	447
2.6. <i>Encubrimiento</i>	450
2.7. <i>Acusación y denuncia falsas</i>	451
2.8. <i>Simulación de infracciones penales</i>	453
3. Exención de la responsabilidad penal	455
3.1. <i>La revelación de información ilícita no conlleva responsabilidad penal</i>	455
3.2. <i>El error invencible como motivo excluyente de la responsabilidad penal</i>	458
3.3. <i>La responsabilidad penal por la entrega de documentación que no acredita infracción</i>	462
3.4. <i>La exención de la responsabilidad penal a través de las causas de justificación</i>	463
3.5. <i>El ejercicio del derecho a la libertad de expresión como causa de justificación</i>	465
3.6. <i>Las causas de justificación por analogía.</i>	475
4. Conclusiones	476
5. Bibliografía	478

CAPÍTULO 21

EL ACOSO LABORAL Y LA PROTECCIÓN DEL INFORMANTE

JOSÉ ANTONIO TARDÍO PATO	481
1. La doble faceta del acoso en el ámbito que nos ocupa: como actuación antijurídica inicial de la que se informa, por un lado, y como represalia al que ha informado, por otro . .	482
2. Resumen de los requisitos del acoso laboral y las aportaciones de la legislación sobre protección del informante para la lucha contra el mismo.	483
2.1. <i>Los requisitos del acoso laboral a considerar en los distintos tipos de acciones y pretensiones ejercitables ante el mismo . . .</i>	483

	<i>Página</i>
2.1.1. Elemento objetivo	483
2.1.2. Gravedad	489
2.1.3. Reiteración	492
2.1.4. Finalidad perseguida	493
2.1.5. Concurrencia de culpabilidad	493
2.1.6. Elemento subjetivo	496
2.2. <i>Las aportaciones de la legislación sobre la protección del in-</i> <i>formante para la lucha contra el acoso laboral</i>	501
3. Bibliografía	503

CAPÍTULO 22

LA APLICACIÓN DEL RÉGIMEN SANCIONADOR

JUAN LUIS BELTRÁN AGUIRRE	505
1. Justificación y finalidad de la atribución de potestad sancionadora	505
2. Principios de la potestad administrativa sancionadora: su reflejo en la Ley 2/2023	507
2.1. <i>Principio de legalidad. Contenido: doble garantía formal y material</i>	507
2.2. <i>Principio de tipicidad</i>	509
2.3. <i>Principio «non bis in idem»</i>	510
2.4. <i>Principio de culpabilidad-responsabilidad</i>	511
2.5. <i>Principio de proporcionalidad</i>	513
2.6. <i>Prescripción de las infracciones y sanciones</i>	516
2.7. <i>Principio de necesidad de procedimiento</i>	516
3. Ámbito material	516
4. Competencia para sancionar	517
5. Ejercicio de la potestad sancionadora	518
6. Sujetos responsables	519
7. Bibliografía	520

BLOQUE VI
CANAL EXTERNO, AUTORIDADES Y REVELACIÓN
PÚBLICA

CAPÍTULO 23

**ASPECTOS PROCEDIMENTALES DE LA COMUNICACIÓN
A TRAVÉS DEL CANAL EXTERNO DE INFORMACIÓN DE
LA AUTORIDAD INDEPENDIENTE DE PROTECCIÓN DEL
INFORMANTE**

JORGE PAYÁ SELLÉS	525
1. Introducción	525
2. Ámbito personal e institucional	526
2.1. <i>Las personas informantes: delimitación y posición jurídica dentro del procedimiento</i>	<i>526</i>
2.2. <i>Autoridad competente a la que informar</i>	<i>529</i>
3. Ámbito material	530
4. Configuración del procedimiento en la Ley 2/2023	531
4.1. <i>Consideraciones previas</i>	<i>531</i>
4.2. <i>Recepción de informaciones: identificación, formato, soporte y registro</i>	<i>533</i>
4.3. <i>Plazo para finalizar las actuaciones y dar respuesta al informante</i>	<i>535</i>
4.4. <i>Trámite de admisión</i>	<i>535</i>
4.5. <i>Fase de instrucción</i>	<i>537</i>
4.6. <i>Terminación de las actuaciones</i>	<i>538</i>
5. Publicidad y revisión del procedimiento de gestión de informaciones	539
6. Conclusiones	540
7. Bibliografía	541

CAPÍTULO 24

AUTORIDAD INDEPENDIENTE ESTATAL (A.A.I.) Y ÓRGANOS COMPETENTES DE LAS COMUNIDADES AUTÓNOMAS EN LA LEY 2/2023

IGNACIO SÁEZ HIDALGO	545
1. Las «autoridades competentes» en el marco de la Directiva 2019/1937.....	545
2. Las «autoridades competentes» en la Ley 2/2023	546
2.1. <i>Autoridad responsable del canal externo</i>	<i>547</i>
2.2. <i>Autoridad competente en relación con medidas de apoyo</i>	<i>548</i>
2.3. <i>Autoridad para ejercer la potestad sancionadora</i>	<i>549</i>
2.4. <i>Convenios estado-comunidades autónomas.....</i>	<i>549</i>
3. Designación de las autoridades estatal y autonómicas.....	552
3.1. <i>Delimitación.....</i>	<i>552</i>
3.2. <i>Garantías</i>	<i>553</i>
3.3. <i>Autoridad estatal</i>	<i>556</i>
3.4. <i>Autoridades autonómicas.....</i>	<i>558</i>
4. La puesta en funcionamiento de las autoridades competentes.....	561
5. Bibliografía	562

CAPÍTULO 25

LA REVELACIÓN PÚBLICA. LA RELACIÓN ENTRE LA LIBERTAD DE INFORMACIÓN Y LA PROTECCIÓN DE LAS PERSONAS INFORMANTES

CRISTINA PAUNER CHULVI	563
1. Introducción	564
1.1. <i>La intersección entre periodismo y la actividad de los informantes</i>	<i>564</i>
1.2. <i>Informantes, fuentes y beneficios de la revelación</i>	<i>567</i>

	<u>Página</u>
2. Las vías de remisión de la información y su preferencia . . .	570
2.1. <i>Consideraciones generales</i>	573
2.2. <i>La revelación pública por medios distintos a la prensa</i>	574
2.3. <i>La revelación pública a la prensa</i>	576
3. La persona informante: condiciones para su protección. . .	577
3.1. <i>La libertad de información</i>	578
3.2. <i>Los criterios de la jurisprudencia europea sobre libertad de in-</i> <i>formación y protección de los informantes.</i>	581
4. La protección de las fuentes confidenciales de los periodis- tas como complemento de la protección de los informantes	588
4.1. <i>La existencia de una prensa libre e independiente</i>	589
4.2. <i>El secreto profesional de los periodistas</i>	590
5. Bibliografía	594