**Eduardo Demetrio Crespo
Dino Carlos Caro Coria
María Eugenia Escobar Bravo
Eds.**

Problemas y retos actuales del Derecho penal económico

Ediciones de la Universidad
de Castilla-La Mancha

Problemas y retos actuales del Derecho penal económico

Problemas y retos actuales del Derecho penal económico

Prof. Dr. Eduardo Demetrio Crespo

Prof. Dr. Dino Carlos Caro Coria

D^a. María Eugenia Escobar Bravo

Editores

Toledo/Münster/Lima, 2020

Ediciones de la Universidad
de Castilla-La Mancha

Cuenca, 2020

© de los textos: sus autores.
© de la edición: Universidad de Castilla-La Mancha

Edita: Ediciones de la Universidad de Castilla-La Mancha, CEDPE (Centro de Estudios de Derecho Penal Económico y de la Empresa).

Colección JORNADAS Y CONGRESOS n.º 24

Imagen de cubierta: Photo by Uriel Soberanes on Unsplash

Esta editorial es miembro de la UNE, lo que garantiza la difusión y comercialización de sus publicaciones a nivel nacional e internacional.

I.S.B.N.: 978-84-9044-397-2

D.O.I.: http://doi.org/10.18239/congresos_2020.24.00

Composición: Compobell S.L.

Hecho en España (U.E.) – *Made in Spain (U.E.)*

Esta obra se encuentra bajo una licencia internacional Creative Commons BY-NC-ND 4.0.

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra no incluida en la licencia Creative Commons BY-NC-ND 4.0 solo puede ser realizada con la autorización expresa de los titulares, salvo excepción prevista por la ley. Puede Vd. acceder al texto completo de la licencia en este enlace: <https://creativecommons.org/licenses/by-nc-nd/4.0/deed.es>

Índice

PRESENTACIÓN	9
PRÓLOGO	11
I. LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS	
El modelo brasileño de responsabilidad penal para entidades jurídicas: un comentario de la Ley 9.605/98 y el nuevo Código Penal <i>Túlio Felipe Xavier Januário</i>	15
La responsabilidad penal de las personas jurídicas en el Derecho Penal argentino <i>Gabriel Gustavo Merola</i>	25
¿Es un fraude de etiqueta el modelo de responsabilidad penal de la persona jurídica español? Un análisis desde la óptica de la imputación objetiva, con énfasis en la institución de los deberes negativos y positivos en el Derecho Penal <i>Lenin Stalin Vladimir González Benítez</i>	33
II. IMPUTACIÓN OBJETIVA EN DERECHO PENAL ECONÓMICO Y PROGRAMAS DE COMPLIANCE	
La aplicación de la teoría de la imputación objetiva por parte de la Corte Suprema de la República del Perú en la criminalidad empresarial-ambiental <i>Francisco Antonio Valdez Silva</i>	43
Investigaciones internas en el marco de los programas de cumplimiento: un análisis de los límites de las investigaciones frente al derecho de los trabajadores y las garantías procesales penales <i>Anna Carolina Canestraro</i>	51

III. PROBLEMAS APLICATIVOS DEL DERECHO PENAL ECONÓMICO: LA DOBLE SANCIÓN Y EL RESPETO AL PRINCIPIO *NE BIS IN IDEM*

La evolución de la responsabilidad penal de la persona jurídica en Brasil y el sistema de la doble imputación <i>Matheus Borges Kauss Vellasco</i>	61
La figura delictiva del autoblanqueo de capitales en el Ordenamiento Jurídico-Penal peruano: ¿la criminalización de un hecho copenado? <i>Roberto Carlos Vilchez Limay</i>	71
Las sanciones a las empresas en la ley anticorrupción, según el principio de <i>ne bis in idem</i> y el análisis económico de la ley <i>Ciro Costa Chagas</i>	79

IV. POLÍTICA CRIMINAL Y DERECHO PENAL ECONÓMICO. ANÁLISIS DE PROBLEMAS EN EL DERECHO COMPARADO LATINOAMERICANO

¿Forma parte la estafa del derecho penal económico? <i>Ander Galván Rivera</i>	91
Populismo penal y blanqueo de capitales: expansión legislativa y recrudescimiento jurisprudencial en la era de los juicios mediáticos <i>Acacio Miranda Da Silva Filho</i>	99

**IV. POLÍTICA CRIMINAL Y DERECHO PENAL
ECONÓMICO. ANÁLISIS DE PROBLEMAS EN EL
DERECHO COMPARADO LATINOAMERICANO**

Populismo penal y blanqueo de capitales: expansión legislativa y recrudecimiento jurisprudencial en la era de los juicios mediáticos

Acacio Miranda Da Silva Filho*

Universidade de Coimbra

http://doi.org/10.18239/congresos_2020.24.10

RESUMEN

La Ley 9.613 / 98 se estableció durante 14 años en Brasil sin ninguna modificación legislativa ni gran discusión jurisprudencial sustancial y, principalmente, sin ningún protagonismo en los casos relevantes en el escenario nacional. Las referidas circunstancias comenzaron a cambiar en 2012, debido a las alteraciones legislativas operadas por la ley, deliberadamente motivada por la Comisión Parlamentaria de Investigación que pretendía apurar hechos perpetrados por el mayor contraventor de Brasil en la época. Después, durante el juicio de la Acción penal 470/STF - Mensalão -, varias fueron las discusiones y las creaciones jurisprudenciales incidentes sobre la ley, todas con la idea de expandir el rol de incidencia de los crímenes en esta tipificación. Por lo tanto, el presente artículo apunta a determinar la correlación del populismo como la principal causa para la expansión de dicha legislación. Por último, durante la Operación Lava-Jato, la legislación asumió un protagonismo hasta entonces inexistente: al final, fue el único delito incidente en todas las fases de la operación. Un punto común entre los tres procesos que condujeron a la expansión del crimen fue que todos fueron ampliamente divulgados por los medios de comunicación masiva, de forma evidentemente populista.

Palabras clave: Populismo Penal, Lavado de Dinero, Expansión Legislativa, Recrudecimiento Jurisprudencial, Protagonismo, Influencia de los Medios, Mensajero, Operación Lava-Jet, Expansión vertical, Populismo Judicial.

ABSTRACT

The Law 9.613 / 98 was in effect for 14 years in Brazil without any legislative changes, without any major substantive case law and, mainly, without any prominence in cases of promi-

* Doutorando em Direito Constitucional (Idp/Df), Mestre em Direito Penal Internacional (Universidade de Granada/Espanha), Pós Graduações: Direito Penal Econômico (Uclm/Espanha), Teoria do Delito (Universidade de Salamanca/Espanha), Direito Penal Econômico (Universidade de Coimbra/Ibccrim), Direito Penal (Escola Superior do Ministério Público de São Paulo), Processo Penal (Escola Paulista da Magistratura) E Extensão em Ciências Criminais (Universidade De Gottingen/Alemanha). Advogado do Criminalista. Professor Universitário e Autor de Obras Jurídicas.

nence in the national scenario. These circumstances began to change in 2012, due to legislative changes made to the law, deliberately motivated by the Parliamentary Commission of Inquiry that aimed to find out facts perpetrated by Brazil's greatest offender at the time. Afterwards, during the trial of Penal Action 470 / STF - Mensalão - several discussions and creations, jurisprudential incidents about the law, all with the purpose of expanding the incidence of crimes in this typified. Finally, during Operation Lava Jato, the legislation assumed a protagonism until then nonexistent, after all, it was the only crime incident in all the phases of the operation. A common point among the three processes that led to the spread of crime: they were all widely reported by the mass media, evidently populist. Therefore, this article aims to verify the correlation of populism as the main cause for the expansion of said legislation.

Keywords: Criminal Populism, Money laundry, Legislative Expansion, Jurisprudential recrudescimento, Protagonism, Influence of the Media, Monthly, Operation Lava-Jet, Vertical Expansion, Judicial Populism.

INTRODUCCIÓN

El término populismo fue acuñado en la década de 1940, inicialmente para describir medidas adoptadas por gobernantes que actuaban exclusivamente con miras a la obtención de popularidad, por medio de la realización de medidas sin ningún fundamento técnico-científico.

A partir de entonces, el término pasó a ser comúnmente asociado a líderes carismáticos, especialmente en países donde hay grandes problemas sociales como miseria, pobreza y, consecuentemente, violencia.

Después de casi 07 (siete) décadas del surgimiento del término, la sociedad ha pasado por diversas transformaciones. Una de ellas es la masificación de los medios de comunicación como consecuencia de la libertad de información.

Este fenómeno social reverberó dos resultados: 1ª) la mayoría considerable de la población tiene acceso a la información; 2ª) los líderes populistas usan las informaciones proporcionadas a la población como forma de obtener aceptación y popularidad.

Es aquí donde reside el punto crucial del presente trabajo: La unión de la masificación de los medios de comunicación, fenómeno que se decidió denominar "Sociedad del Espectáculo"¹, con el fenómeno social que se clasificó como "Sociedad del Riesgo"², resultó en el surgimiento de una nueva modalidad de populismo: el Penal.

Esta modalidad se basa en dos factores:

El discurso del pánico y del miedo, fundamentados en los índices de criminalidad y de violencia supuestamente alarmantes. Estos discursos son difundidos, principalmente, a través de los medios de comunicación masiva, lo que caracteriza a la vertiente mediática;

Los miembros de los Poderes instituidos, especialmente los miembros del Ejecutivo y del Legislativo, aprovechando la sensación de inseguridad creada por la propagación de este discurso del miedo, y bajo el falso pretexto de solucionar esta situación, editan leyes casuales, sin bases dogmáticas, en desacuerdo con los criterios coherentes con preceptos político-criminales, lo que, en la mayoría de las situaciones, redundan en legislaciones ineficaces, sin contar la clara incoherencia de estas con los preceptos constitucionales vigentes.

1 DEBORD, Guy. *A Sociedade do Espetáculo*. São Paulo: Contraponto, 1997.

2 BECK, Ulrich. *Sociedade de risco: rumo a uma outra modernidade*. São Paulo: Editora 34, 2010.

Acerca de eso, Gerardo Landrove Díaz³:

“El actual contexto político y científico de expansión del Derecho Penal genera la creación de delitos nuevos, la imposición de penas cada vez más severas y la búsqueda de una mayor eficacia – obviamente, represiva – frente a la criminalidad. Y todo ello en aras de la seguridad ciudadana; en definitiva, tolerancia cero ante una patología social cuyos Orígenes no parecen interesar al sistema que la genera.

Tal sesgo político-criminal se justifica por la clase política ante la opinión pública con una serie de expresivas fórmulas repetidas una y otra vez, hasta convertirse en una familiar cantinela: ha llegado la hora de la “mano dura”, de la limpieza de nuestras calles, del cumplimiento íntegro de las condenas, de acabar con la impunidad de los delincuentes juveniles, de no ser cicateros en el recurso a la prisión preventiva, de poner fin al espectáculo de que los delincuentes “entren por una puerta y salgan por otra” de los establecimientos penitenciarios porque “la prisión funciona” y de que algunos – al menos – deben “pudrirse” en la cárcel”.

Además, el Populismo Penal ocasiona la formulación de normas destituidas de fundamentos político criminales razonables, además de carecer de la opinión de científicos y de estadísticas de su eficacia.

Según Luiz Flávio Gomes⁴:

“Actúa bajo la égida obscurantista de la fe, es decir, de la creencia engañosa que su remedio funciona. Explora la primitiva y atávica reacción emotiva de la población frente al delito y proporciona a sus leyes la finalidad de la cohesión de la sociedad. Ocurre que estas leyes son puramente simbólicas, es decir, no vienen para resolver ningún problema, y si, para iludir la creencia popular”.

Y dentro de su perspectiva penal, el populismo es subdividido en 03 (tres) clases: - populismo penal mediático; - populismo penal legislativo; y populismo penal judicial.

La modalidad mediática es aquella donde “la prensa transforma la violencia en espectáculo, proporcionándole dramatismo superior al real, y, consecuentemente, hace que los ciudadanos en general le atribuyan un dimensionamiento irreal, lejos de su percepción sensorial”.

Y en este punto surge la cuestión principal del populismo penal: cuanto mayor es la explotación de la criminalidad de masa, mayor es la sensación de riesgo vivenciada por la población, y, como consecuencia, mayores serán los pleitos para “solucionar” el problema, y un mayor número de soluciones “mágicas” aparecerá.

Con respecto a la modalidad legislativa, este instituto corresponde a la elaboración de leyes por el poder legislativo, con miras a la criminalización de determinada conducta, solo para satisfacer anhelos de lucha contra la violencia de forma irracional.

Bajo el aspecto del concepto material del derecho penal, la expansión del derecho penal no encuentra bases aptas para sustentarla, ya que sus aspectos legitimadores son despreciados, lo

3 DÍAZ, Gerardo Landrove, *El Nuevo Derecho Penal*, Madrid: Tirant Le Blanch, 2010. Pág. 54.

4 Populismo Penal Mediático – Caso Mensalão, Mídia Disruptiva e Direito Penal Crítico. São Paulo: Saraiva, 2012.

5 La simple lectura del resumen/índice de la obra del Profesor Jesús María Silva Sánchez demuestra, en su capítulo 1º, algunas de las causas de la expansión del Derecho Penal: - El efectivo surgimiento de nuevos riesgos; la institucionalización de la inseguridad; la sensación social de inseguridad y el descrédito de otras instancias de protección.

La Expansión del Derecho Penal – Aspectos de la Política criminal en las sociedades postindustriales. Buenos Aires: Edisofer, 2012.

que da preferencia al discurso punitivo, y, consecuentemente, la edición de nuevas leyes que no disponen de elementos que justifiquen su edición⁶.

Por último, está el resultado de la suma de las dos modalidades anteriores, el populismo penal judicial, ya que la exploración que la prensa hace de los delitos, además del tratamiento legal proporcionado por el Poder Legislativo, no son fines en sí mismos, puesto que las dos circunstancias dependen del resultado final del espectáculo: el juicio penal.

Es decir, las consecuencias del populismo penal mediático y legislativo son devastadoras, pero no involucran el juzgamiento del caso en concreto, por ser este menester del Poder Judicial.

Y en el momento que los organismos judiciales dejan de lado la observancia de las garantías que le son propias con el fin de construir decisiones que agraden a la mayoría de la población, – actuando bajo el discurso del “bien contra el mal” –, surge la consecuencia nefasta del populismo penal judicial: La superposición de las garantías fundamentales por el deseo de castigar.

Por lo expuesto, es importante subrayar que este fenómeno de expansión populista del Derecho Penal fue elevado a un nuevo nivel en los últimos años en Brasil, puesto que, bajo pretexto de luchar contra los crímenes practicados por las clases sociales más adineradas y supuestamente inalcanzadas por un sistema penal selectivo, proporcionó la proliferación y el recrudecimiento de normas penales que tienen por objeto luchar contra la corrupción y los delitos económicos.

Y dentro de esta categoría de conductas, la más afectada fue la Ley 9.613/98, que trata sobre el Lavado de Capitales.

1. POPULISMO PENAL Y EL LAVADO DE DINERO

Dicha Ley fue objeto de modificación legislativa sustancial en el 2012, en el mismo año que se admitió por primera vez en la jurisprudencia la aplicación de teoría apta para la expansión de su elemento subjetivo y, finalmente, de 2014 hasta el 2018 hubo la consolidación jurisprudencial de todas estas innovaciones expansivas.

Cronológicamente, las modificaciones expansivas citadas en el párrafo anterior son fruto de 03 (tres) casos ampliamente divulgados por los medios de comunicación en masa, y que involucran grandes corporaciones privadas, organismos de la Administración Pública, Agentes Públicos y Políticos. Ellas son: Comisión Parlamentaria Mixta de Investigación de Cachoeira⁷, Acción Penal 470 (Mensalão)⁸ y Operación Lava - Jato⁹.

La primera de las modificaciones citadas fue operada a la Ley 12.683/2012 declaradamente en virtud de la “CPMI do Cachoeira” [CPMI: Comisión Parlamentaria Mixta de Investigación].

Como consecuencia de su dependencia la existencia de un delito anterior, el delito de Lavado de Dinero es clasificado doctrinariamente como delito accesorio, secundario o derivado.

Desde 1998 - año en que entró en vigor la Ley 9.613, el sistema jurídico patrio entendía por la existencia de un *numerus clausus* de conductas antecedentes, es decir, solo los delitos expresamente listados en los diversos incisos del artículo 1º, de dicha ley, servían como conductas antecedentes.

6 Todavía sobre el tema, MIRANDA ESTRAMPES menciona: “Asistimos en la actualidad a una perversa utilización del Derecho penal por parte de la clase política en su conjunto. Tal fenómeno, verdadero populismo punitivo, implica un permanente recurso al Derecho penal para hacer frente a determinados problemas sociales caracterizados, con frecuencia, por su repercusión mediática”. El populismo penal (Análisis crítico del modelo penal de seguros). Pág. 43.

7 https://pt.wikipedia.org/wiki/CPMI_do_Cachoeira

8 https://pt.wikipedia.org/wiki/Escândalo_do_Mensalão

9 https://pt.wikipedia.org/wiki/Operação_Lava_Jato

De acuerdo con los preceptos aportados por la legislación, no existe más la indicación de un *numerus clausus* de delitos antecedentes para la configuración del delito consecuente de Lavado de Dinero.

Ante esto, se dejó de adoptar la segunda generación de las conductas antecedentes, se empezó a adoptar la tercera generación de conductas antecedentes, donde cualquier infracción penal (delito o contravención penal) puede ser suficiente para que se produzca el Lavado de Dinero.

La segunda modificación sustancial también resultó de la citada Ley 12.683, pero tuvo su aplicación consolidada meses después, a través de la Suprema Corte, en el juzgamiento de la Acción Penal 470, popularmente conocida como “Mensalão”.

Nítidamente se puede notar que, para la práctica de la conducta equiparada, era necesaria la presencia del dolo directo, que corresponde¹⁰:

“a una pretensión de realización del resultado típico que resulta explicitada en las circunstancias en que se desarrolla la conducta y que es capaz de identificar un intenso compromiso con la producción del resultado”.

En resumen: de la conducta se debería extraer la voluntad libre y consciente con miras a la producción de determinado resultado. Es decir, el llenado de los elementos del delito comentado sólo ocurriría cuando el autor estuviese enterado de la condición ilícita de los bienes objetos de la conducta.

Acerca de eso, Pery García Caveiro, menciona¹¹:

“El delito de lavado de activos es un delito sancionado a título de dolo, por lo que resulta necesario que el autor conozca la realización de los elementos del tipo penal de lavado de activos. Un punto de especial discusión es si este conocimiento debe alcanzar al origen delictivo de los activos. A los que defienden que la procedencia delictiva de los activos es una condición objetiva de punibilidad, el dolo no tendrá que englobar el conocimiento de esa condición. Por su parte, los que sostienen que el requisito de la procedencia delictiva de los activos es un elemento normativo del tipo, exigirán que el conocimiento del autor abarque la procedencia delictiva de los bienes. Es evidente que no requiere un conocimiento específico sobre las particularidades del delito previo, ni sobre su exacta calificación jurídico-penal, bastando un nivel de conocimiento que permita deducir que los activos provienen de un hecho delictivo”.

Desde el 2012, la nueva redacción de dicho inciso es: “*I – utiliza, en la actividad económica o financiera, bienes, derechos o valores provenientes de infracción penal*”.

En comparación a la redacción anterior, queda evidente que la certeza en lo que respecta al origen ilícito no es más el elemento de tipo penal. Por lo tanto, se dejó de adoptar el dolo directo, que depende de la voluntad libre y consciente, y se empezó a adoptar el dolo eventual¹².

Son elementos del dolo eventual la previsibilidad¹³ de la producción del resultado, la asunción del riesgo por el sujeto activo y su indiferencia con relación a este, por lo tanto, como la

10 BUSATO, Paulo Cesar. Op. Cit. Pág. 420.

11 El Delito de Lavado de Activos. BdeF: Montevideo, 2018. Pág. 118 y 119.

12 Sigue Percy GARCIA CAVERO, in op. cit. pág.119: “El dolo del autor no sólo puede presentarse como dolo directo, sino que puede ser también eventual. Por consiguiente, el conocimiento sobre el delito previo del que provienen los activos no tiene que ser siempre cierto, sino que bastara con que se tenga dicha procedencia como probable. Aunque queda claro en la doctrina y jurisprudencia penales que no es necesaria una cláusula de incriminación especial para sancionar el dolo eventual, la posición mayoritaria en la literatura especializada entiende que el tipo penal autoriza específicamente esta posibilidad en el delito de lavado de activos al incluir el supuesto en que el autor “debía presumir” el origen ilícito de los activos”.

13 Cabe citar la discusión en algunos países, donde la expresión “puede presumir” está siendo reemplazada por la expresión “debe presumir”, lo que hace que el conocimiento sobre el origen ilícito sea obligatorio a

propia denominación indica, el elemento subjetivo del tipo se basa en la eventualidad de la producción del resultado.

Los defensores de esta teoría entienden que, cuando el sujeto activo del delito de lavado de dinero dispone de elementos mínimos para desconfiar del origen ilícito de los bienes, derechos o valores, y aun así se les da destino económico a estos, estará caracterizada la conducta equiparada en el inciso I, del párrafo 2°.

Dicha posición se fundamenta en la eventualidad de esta modalidad de dolo. En un raciocinio sencillo: Si el sujeto activo tuviese condiciones de prever el origen ilícito de los bienes, y aun así realizase cualquier negociación comercial, denotando su indiferencia con relación al cometimiento de eventual lavado de dinero, el delito quedará caracterizado.

Como forma de perfeccionamiento en la aplicación del dolo eventual con relación al crimen de lavado de dinero, la doctrina propone la utilización de la teoría de la ceguera voluntaria¹⁴, en los casos donde existe desconocimiento intencional o construido de los elementos que compone el tipo penal, o la aplicación de las reglas inherentes a la culpabilidad, que no puede ser en menor grado cuando el agente podría y debería conocer el origen ilícito, y aun así opta por la ignorancia.

Pierpaolo Bottini¹⁵, menciona en un excelente artículo sobre la aplicación de la Teoría de la Ceguera Voluntaria en los delitos de lavado de dinero, especialmente en ocasión del juzgamiento de la Acción Penal 470, por la Suprema Corte:

“Se trata de instituto de origen jurisprudencial norteamericana por el cual se acepta como dolosos los casos en que el agente se coloca en una situación intencional de error de tipo. Así, hay dolo de lavado de dinero no solo el agente que conoce (dolo directo) o sospecha (dolo eventual) del origen ilícito del capital, pero también aquel que crea conscientemente una barrera para evitar que cualquier sospecha sobre el origen de los bienes llegue a su conocimiento.

Para ilustrar: si el Director financiero de una institución bancaria determina expresamente a sus gerentes que no lo informen de operaciones sospechosas de lavado de dinero, podrá ser condenado por la práctica de ese crimen, por ceguera voluntaria, puesto que creó conscientemente un mecanismo que veda la llegada a su conocimiento sobre cualquier duda sobre la licitud de los bienes que procesa.

Nuestra opinión es que, si la admisión de dolo eventual en el lavado de dinero ya parece poco recomendable su reconocimiento en la forma de ceguera voluntaria parece aún menos adecuada para un sistema penal basados por el principio de la culpabilidad.

Sin embargo, la ceguera voluntaria fue por lo menos mencionada por integrantes de la Suprema Corte, en los autos de la Acción Penal 470, que apunta para su posible admisión en el escenario jurídico nacional”.

Queda evidente, por lo tanto, que existe una tendencia por la admisibilidad de la aplicación de la teoría de la ceguera voluntaria con relación a los delitos de lavado de dinero.

Esta tendencia se fundamenta en la posición de la Corte Suprema que, incluso analizando hechos perpetrados antes de la vigencia de la Ley 12.683, del 2012 – que claramente optó por la

determinados agentes, abandonando la Teoría De las Acciones Neutras y dirigiéndose a la admisibilidad de la modalidad culposa de Lavado de Capitales. Por ejemplo: Perú, Alemania y España.

14 CALLEGARI, André Luís y ARIEL, Barazetti Weber. Op. Cit. Pág.156 y 157.

15 A cegueira deliberada no julgamento da AP 470. Consultor Jurídico.

utilización del dolo eventual—, optó por la utilización de dicha teoría, inclusive fue mencionada esta modificación en la decisión colegiada de dicha acción.

Hecha esta distinción, es importante indicar los 03 (tres) requisitos utilizados para la aplicación de la teoría de la ceguera voluntaria, según Callegari y Weber¹⁶:

- 1) El propio agente crea barreras para su conocimiento en lo que respecta a confluir a la práctica de la conducta, es decir, el agente deja voluntariamente de obtener representación plena sobre el hecho;
- 2) El sujeto activo tenía acceso a las evidencias o pruebas que pudiesen aclarar el origen ilícito de los bienes, de modo que este pudiese fácilmente descubrir la práctica del delito. Pese a ello, no lo hizo;
- 3) Por último, existe el elemento subjetivo, que corresponde a la intención del sujeto activo en mantenerse bajo la égida del estado de ignorancia para protegerse de eventual descubrimiento del delito, es decir, el agente crea filtros para evitar el conocimiento de la práctica de los actos de infracción.

Por fin, cabe resaltar que la supresión realizada en el artículo 1º, párrafo 2º, inciso I, de la ley 9.613, constituye caso de ampliación del ámbito de aplicación de lavado de dinero, porque fueron añadidas las hipótesis de dolo eventual, en ocasión del análisis del elemento subjetivo del tipo.

Es importante subrayar que pese al entendimiento de la Suprema Corte en el caso específico de la Acción Penal 470, exacerbadas son las discusiones en lo que respecta a su aplicación, en virtud de la dificultad en la comprobación de la eventualidad, y, más que eso, en la comprobación de los requisitos acumulativos de la ceguera voluntaria.

Como en las modificaciones citadas anteriormente, el legislativo quiso ampliar el rol de incidencia de la ley de lavado de dinero y acabó provocando inseguridad jurídica debido a la ausencia de certeza en lo que respecta a su compatibilidad con el ordenamiento jurídico patrio.

Además, estos cambios fueron confirmados en diversas decisiones dictadas durante la malograda Operación Lava - Jato, especialmente por el hecho de que el Lavado de Capitales estuvo presente en todas las 60 etapas de la Operación hasta el momento^{17 18 19 20}.

Y, por último, el proyecto de ley anticrimen presentado en 2019 por el Ministro de Justicia de Brasil tras la firma formal del Presidente de la República, evidenció la precipitada expansión que viene sufriendo la ley en mención.

En el artículo 8 del proyecto, una sugerencia de modificación del artículo 1, de la Ley 9.613 / 98, en virtud de la inclusión de un sexto párrafo, que —a través de una redacción bastante confusa— habla sobre la “no exclusión del crimen en virtud de la participación de policías disfrazados en conductas preexistentes.

Es importante subrayar que la imperfección de la sugerencia se deriva de la inobservancia de dos premisas básicas del derecho: 1) del concepto de delito imposible; 2) de la ilicitud del flagrante provocado por la autoridad policial.

16 Op. Cit. 159 y 160

17 <https://www.conjur.com.br/2018-dez-21/opinio-lavagem-dinheiro-foi-coadjuvante-protagonista>

18 <https://www.migalhas.com.br/dePeso/16,MI212685,81042A+operacao+Lava+Jato+e+a+crescente+repressao+a+lavagem+de+dinheiro>

19 <https://politica.estadao.com.br/noticias/geral,defesas-de-acusados-na-lava-jato-miram-no-crime-de-lavagem-de-dinheiro,70002749292>

20 <https://maugrabo.jusbrasil.com.br/artigos/239381668/lava-jato-lavagem-de-dinheiro-e-eduardo-cunha>

En el contexto del proyecto la actuación del policía disfrazado no difiere en nada de la actuación del agente provocador, y, la actuación de éste puede conducir a la ineficacia del medio, de eso surgiendo el crimen imposible, según Rubens Casara:

“El delito putativo por obra del agente provocador se caracteriza por un simulacro en el que el agente, desconociendo el contexto, se encuentra en situación en la que es incapaz de poner en riesgo el bien jurídico por la norma penal”.

Y, según Nestor Távora y Rosmar Alencar:

“La imposibilidad de consumación del delito ocurre en razón de haber sido toda la acción inducida, instigada y controlada por un tercer (provocador) con el objetivo de arrestar al agente (provocado)”.

Ante ello, resulta evidente que el objetivo de la ley es hacer uso de la naturaleza del crimen consecuente del lavado de capitales, haciendo que el autor del crimen antecedente sea provocado por el agente policial infiltrado a la comisión de ésta, y después, condenado por la conducta provocada.

Por todo lo expuesto, se evidencia la expansión técnica del lavado de capitales en Brasil, lo que, en lugar de atender los anhelos sociales de combate contra la criminalidad, solo genera inseguridad jurídica e incertidumbre económica.

BIBLIOGRAFÍA

- AMBOS, K. (2008). *A Parte Geral do Direito Penal Internacional*. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- AMBOS, K. (2018). *Ciencias Criminales em Alemanha desde uma perspectiva comparada e internacional*. Gottingen: University Press, 2018.
- AMBOS, K. (2015). *Direito Penal Internacional, TPI e a perspectiva da África*. Lisboa: Imprensa Oficial, 2015.
- AMBOS, K. (2014). *Pena Sem Soberano? Ius Puniendi e Função do Direito Penal Internacional*. Brasília: Gazeta Jurídica, 2014.
- AMBOS, K. (2018). *Justicia Transicional y Derecho Penal Internacional*. Bogotá: Siglo Del Hombres, 2018.
- BAJO FERNANDEZ, M (1987). *Manual de Derecho Penal, Parte Especial*. Editora Ceura, Madrid.
- BARRANCO, N.J.; GÓMEZ – ALLER, J.D; SANCHÉZ, J. A.; NIETO MARTIN, A.(2008). *Derecho Penal Económico y de La Empresa*. Editorial Dykinson: Madrid.
- BECCARIA, C. (2015). *Dos delitos e das penas*, 2º edição, São Paulo: Edipro.
- BECK, U. (2010). *Sociedade de risco: rumo a uma outra modernidade*. São Paulo: Editora 34.
- BECK, R.F (2004). *Perspectivas de Controle ao Crime Organizado e Crítica à Flexibilização das Garantias*. São Paulo: IBCCRIM.
- BERREUZO, R. y COPPOLA, N. (2018). *El Delito de Blanqueo de Dinero*. Montevideo: BdeF.
- BERREUZO, R.; ESTÉVEZ, J.M.; JARA DÍEZ, C.; CESANO, J. D.; BASUALTO, H.; CAVERO, P. (2010). *Derecho Penal Económico*. Buenos Aires: Editorial BdeF.
- BONFIM, E. y BONFIM, M. (2008). *Lavagem de Dinheiro*. São Paulo: Malheiros.
- BONACCORSI, D. V. (2017) *Lavagem de Dinheiro e Imputação*. Belo Horizonte: D'Plácido.
- BOTTINI, P. (2015). *A cegueira deliberada no julgamento da AP 470*. Consultor Jurídico.
- BUSATO, P.C. y BITENCOURT, C.R. (2014). *Comentários à Lei das Organizações Criminosas*. São Pulo: Saraiva.

- BUJÁN PÉREZ, C. (2012). *Derecho Penal Económico*. Iustel: Madrid.
- BUJÁN PÉREZ, C. (2016). *Derecho Penal Económico y de La Empresa: Parte General*. 5ª edição, Tirant Lo Blanch: Valencia.
- CAIROLI, M.; CERVINI, R.; ALLER, G.; MONTANO, P.; LEITE, Cl. (2012). *Nuevos Desafíos em Derecho Penal Económico*. Editorial BdeF: Buenos Aires.
- CALLEGARI, A.L. (2003). *Direito Penal Econômico e Lavagem de Dinheiro*. Porto Alegre: Livraria do Advogado.
- CALLEGARI, A.L. (2011). *Direito Penal e Globalização*. Porto Alegre: Revista do Advogado.
- CARLI, C. V. (2009). *Lavagem de Capitais e Sistema Penal*, Porto Alegre: Verbo Jurídico.
- CARNELUTTI, F. (2006). *As Misérias no Processo Penal*. Belo Horizonte: Pillares.
- CARVALHO, L.G. (2004). *Processo Penal e Constituição*, 4ª edição, Rio de Janeiro: Lumen Juris.
- CASARA, R. (2016). *Processo Penal do Espetáculo*. Florianópolis: Empório do Direito.
- CAVERO, P. (2018). *El Delito de Lavado de Activos*. BdeF: Montivideu.
- CONDE, F. M. (2012). *Direito Penal do Inimigo*. Rio De Janeiro: Juruá.
- CONSERINO, C. R. (2011). *Lavagem de Dinheiro*. São Paulo: Atlas.
- CORDERO, I. B (2002). *El delito de blanqueo de capitals*. Navarra: Arazandi.
- CUNHA, P. F (2009). *A constituição do crime*, Coimbra: Coimbra Editora.
- CRESPO, E. D. (2014). *Crisis Financeira y Derecho Penal Económico*. Editorial BdeF:Montevideo.
- DAVIN, J. (2013). *Money Laundering Control Act". Direito Penal Econômico: Estudos em homenagem aos 75 anos do Professor Klaus Tiedemann*. Editora LiberArs: São Paulo, 2013
- D´ALESSIO, A. (2011). *Elementos de Derecho Penal y Procesal Penal*, Buenos Aires: La Ley.
- DE BARROS, M. A. (2012)., *Lavagem de Capitais e Obrigações Cíveis Correlatas*. 3.ed. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- DEBORD, G. (1997). *A Sociedade do Espetáculo*. São Paulo: Contraponto.
- DE MAGALHÃES, G. (2018). *La Responsabilidad Penal de Las Personas Jurídicas en el Delito de Lavado de Dinero. Análisis de Los Casos "Lava – Jato" y "Mensalão"*. Montevideo: Editorial BdeF.
- DE REZENDE, B. (2013). *Lavagem de Dinheiro*. São Paulo: Saraiva.
- DIAZ, G. L. (2010). *El nuevo derecho Penal*, Madrid: Tirant le Blanch.
- FERNANDES, A. S. (2006). *Processo Penal Constitucional*, 5ª edição, São Paulo: Revista dos Tribunais.
- GALEANO, E. (2005). *Livro dos Abraços, no texto chamado "Cultura do Terror 6 6*. São Paulo: L e M.
- GOMES, L.F. (2002). O Direito Penal na Era da Globalização. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- GOMES, L. F. y ALMEIDA, D (2012). *Populismo Penal Midiático – Caso Mensalão, Mídia Disruptiva e Direito Penal Crítico*, São Paulo: Saraiva. 2012.
- GOMES, L. F y GAZOLO, L. (2016). *Populismo Penal Legislativo*, Salvador: Juspodium.
- GRECO, V. y RASSI, Jo. *Lavagem de dinheiro e advocacia: uma problemática das ações neutras. Boletim IBCCRIM, ANO 20 – No 237 – AGOSTO/2012 – ISSN 1676-3661*.
- HASSEMER, W. (1990 – 1991). *La omnipresente violencia. Estudios Penales y Criminológicos*. Santiago de Compostela: Universidade, XV.
- JAKOBS, G. y MELIÁ, M. (2012). *Direito Penal do Inimigo*. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- JARA DÍEZ, C. (2017). *Cuestiones Fundamentales de Derecho Penal Económico: Parte General y Especial*. Montevideo: Editorial BdeF.

- LIPPMANN, W. (2008)., *Opinião Pública*. Petrópolis: Vozes Editora.
- LIRA, R. (2014). *Mídia Sensacionalista*. São Paulo: Atlas.
- LOPES, A. (2014). *Curso de Direito Processual Penal*, 11ª edição, São Paulo: Saraiva.
- LUISI, L. (2005). *Os Princípios Constitucionais Penais*, 2ª edição, Porto Alegre: Sergio A. Fabris.
- MARQUINA, G. (2016). *La Necesidad del Derecho Penal Económico y Su Legitimidad en el Estado Social y Democrático de Derecho*. Montevideo: Editorial BdeF.
- MARTINEZ, O.S. (2011). *Los Principios en el Derecho y la Dogmática Penal*, Madrid: Editorial Dykinson.
- MARTINS, R. (2013). *A hora dos cadáveres adiados*. São Paulo: Atlas.
- MIRANDA S. FILHO, A. “A recente reforma legislativa operada 9.612/98: Tendência Expansionista e as suas Influências”
- MIRANDA S. FILHO, A. (2016). *Código Penal Comentado*. Barueri: Manole.
- MIRANDA S. FILHO, A. (2018) Coordenação: BUSATO, Paulo César. Lei Antiterror Anotada. Indaiatuba: Editora Foco.
- MENDRONI, M. (2006). *Crime de Lavagem de Dinheiro*. São Paulo: Atlas.
- MOLINA, A. (2011). *Víctima, prevención del delito y tratamiento del delincuente*. Madrid: Comares.
- MORO, S. F. (2010). *Crime de Lavagem de Dinheiro*. São Paulo: Saraiva.
- ORDEIG, E. (2011). *Concepto y método de la ciencia del Derecho Penal*, Madrid: Tecnos.
- PIPOLLÉS, J. (2015). *A política criminal na encruzilhada*. Porto Alegre: Livraria do Advogado.
- PIPOLLÉS, J. L. (2005). *A Racionalidade das Leis Penais*. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- PLANAS, R. (2015). *Estudios de Dogmática Jurídico – Penal: Fundamentos, Teoría Del Delito y Derecho Penal Económico*. Montevideo: Editorial BdeF.
- PRADO, L. (2010). *Bens Jurídicos Penais Constitucionais*. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- QUEIROZ, P. (2005). *Funções do Direito Penal – Legitimação versus Deslegitimação*. 3ª edição. São Paulo: Revista dos Tribunais.
- REIS, M. *Tribunal Penal Internacional: Construindo o Direito Internacional Penal*.
- RIOS, R. *Alterações na lei de lavagem de dinheiro: breves apontamentos críticos*. Boletim IBCCRIM número 237.
- RODRÍGUEZ, A. (2018) *El Bien Jurídico en el Derecho Penal Económico*. Montevideo: Editorial BdeF.
- RODRIGUEZ, A. (2003). *Globalização e Direito*, “Criminalidade Organizada – Que Política Criminal?”, *Studia Iuridica* ,73, Universidade de Coimbra, Coimbra Editora.
- RODRUÍGUEZ, V. (2013). *Lendas e Equívocos do Crime de Lavagem de Dinheiro* in *Crônicas Franciscanas do Mensalão*. São Paulo: Quartier Latin.
- ROXIN, C. (2010). *A proteção de bens jurídicos como função do Direito Penal*, 2ª edição, Livraria do advogado.
- SALGADO, A. (2016). *Lavagem de Dinheiro e os Deveres de Colaboração do Advogado*. São Paulo: Libe-rArs.
- SALVADOR NETTO, A. (2013). *Lavagem de Dinheiro e o seu Protagonismo Penal in Crônicas Franciscanas do Mensalão*. São Paulo: Quartier Latin.
- SILVA - SÁNCHEZ, J.M. (2012). *Eficiência e Direito Penal*, 11ª edição, Manole.
- SILVA - SÁNCHEZ, J.M. (2011). *La expansión del Derecho Penal*, B de F ltda.

- SILVA - SÁNCHEZ, J.M. (2016). *Fundamentos Del Derecho Penal de la Empresa*. 2.º edição. Montevideo: Editorial BdeF.
- SILVA - SÁNCHEZ, J. M (2011) *Tiempos de Derecho Penal*, Montevideo: Editorial B de F.
- SCHMIDT, A. (2018). *Direito Penal Econômico: Parte Geral*. 2.º edição. Porto Alegre: Livraria do Advogado.
- SCHOLTE, J. (2005). The sources of neoliberal globalization in Overreaching concerns programme paper 8, UN- RISD.
- SOUZA PEREIRA, E. (2016). *Lavagem de Dinheiro e Crime Organizado Transnacional*. São Paulo: LTR.
- SUTHERLAND, E. H. *White Collar Crime*. Em tradução de J.F.Faria Costa e M.Costa Andrade. *Criminologia Comparada*, v.II, Fundação Calouste Gulbenkian, Lisboa, p.738.
- TÁVORA, N. y ALENCAR, R. (2019). *Comentários ao Projeto de Lei Anticrime*. Salvador: Juspodium.
- VALLEJO, M. J. (1994). *El Concepto de Acción en la Dogmática Penal*, Editorial Colex: Madrid.
- WELZEL, H. (1997). *Derecho Penal Alemán: Parte general*. 11.ed, trad. Juan Bustos Ramírez e Sergio Yáñez Perez. Santiago, Editorial Jurídica de Chile.
- WELZEL, H. (2010). *O novo sistema jurídico-penal*, São Paulo: Revista dos Tribunais.
- ZAFFARONI, E. (2012). *A palavra dos Mortos*, São Paulo: Saraiva.