



Enriquecimiento ilícito



Andrew Dornbierer
Asset Recovery Specialist

En pocas palabras, ¿qué es el enriquecimiento ilícito?

La Convención de las Naciones Unidas contra la Corrupción (CNUCC) define el enriquecimiento ilícito como “el incremento significativo del patrimonio de un funcionario público respecto de sus ingresos legítimos que no pueda ser razonablemente justificado por este”.

Este delito, también conocido como “activos de procedencia inexplicable” o “enriquecimiento sin causa”, en algunos países se adjudica legalmente tanto a personas particulares como a funcionarios públicos. Puede estar relacionado con la cantidad de activos que una persona adquiere o con su nivel de vida excesivo.

Las acciones legales exitosas en contra del enriquecimiento ilícito son el primer paso para la recuperación de activos (es decir, para devolverle al Estado los activos adquiridos con dineros producto de actividades criminales).

¿Cuáles son los beneficios para la recuperación de activos?

En muchos casos, especialmente en las economías monetarias y además si se pagan pequeños sobornos en un período de tiempo, es difícil o imposible probar actos separados de corrupción. Esto quiere decir que muchos funcionarios corruptos jamás llegan a ser judicializados y conservan los activos que obtuvieron de forma corrupta.

Por medio del mecanismo de enriquecimiento ilícito, los funcionarios de aplicación de la ley utilizan pruebas que demuestran los resultados de los actos de corrupción, como el hecho de que una persona adquiera una propiedad costosa y otros activos de gran valor a pesar de tener ingresos legales moderados. En otras palabras, en lugar de tratar de demostrar sin éxito los actos de corrupción, se enfocan en demostrar los beneficios obtenidos como resultado de estos actos y tomar las medidas necesarias para recuperar su valor monetario.

¿Es un delito?

El Artículo 20 de la CNUCC trata del enriquecimiento ilícito; sin embargo, las leyes de cada país varían ampliamente. Algunos países no cuentan con leyes al respecto. En algunos países, como en Malawi y Tanzania, las leyes únicamente permiten judicializar a los funcionarios públicos. En otros, las leyes permiten judicializar a cualquier persona; por ejemplo, en varios estados de Australia, en donde se usaban para judicializar a los traficantes de drogas más que a los funcionarios corruptos.

En países como Kenia, el enriquecimiento ilícito no es un delito penal sino un procedimiento civil. Esto significa que el principal objetivo no es judicializar a los implicados, sino simplemente recuperar los activos robados.

Asimismo, el nivel de aplicación de la ley también varía según el país. Por ejemplo, en Hong Kong, se registraron casos exitosos de recuperación de activos basados en el enriquecimiento ilícito en la década de los setenta. En Kenia, los tribunales hasta ahora están comenzando a dar por concluidos los primeros casos de enriquecimiento ilícito.

¿A qué se debe la controversia?

Algunos críticos afirman que el enriquecimiento ilícito se reduce a hacer señalamientos, invertir de forma injusta la carga de la prueba y eliminar la presunción de “inocente hasta que se demuestre lo contrario”. Recientemente, el parlamento ucraniano declaró que el enriquecimiento ilícito es inconstitucional por esos motivos.

Otros argumentan que siempre y cuando el Estado sea el principal responsable de probar las cuestiones de fondo en contra de los acusados, no existe una inversión injusta de la carga de la prueba. En otras palabras,

en los casos de enriquecimiento ilícito es necesario que los fiscales prueben la existencia real de los activos de procedencia inexplicable más allá de cualquier duda razonable, por lo cual se pueden considerar como cualquier otro delito financiero.

Podría decirse que este mecanismo, si se utiliza de forma responsable y se realiza un proceso justo, tiene mucho potencial para ayudar a que los países recuperen los activos obtenidos de forma corrupta y que de otro modo permanecerían en poder de los delincuentes.

¿Cómo se investiga y judicializa el enriquecimiento ilícito?

Este aspecto del derecho es relativamente nuevo, y existen muy pocos procedimientos estándar o mejores prácticas internacionales. Por ejemplo, el Reino Unido solo incorporó las órdenes en contra de activos de procedencia inexplicable en enero del 2018.

A menudo, las sospechas de enriquecimiento ilícito surgen durante las investigaciones sobre corrupción. De igual manera, los primeros indicios pueden provenir de artículos de periódicos u otros canales regulares de inteligencia.

En la mayoría de los casos, un planteamiento sólido incluye una investigación financiera exhaustiva para determinar la cantidad de dinero del que podría disponer una persona durante cierto período, y compararla con la cantidad de dinero que gastó en ese período para adquirir activos o llevar un estilo de vida determinado. El objetivo es recopilar evidencias sólidas (no conjeturas), de modo que únicamente se interrogue y procese a las personas que claramente adquirieron los activos con fuentes de fondos ilegales.

¿Existen estudios de caso recientes?

El año pasado, el primer caso de una orden en contra de activos de procedencia inexplicable en el Reino Unido causó un revuelo mediático cuando se reveló que la esposa de un exbanquero de Azerbaiyán había gastado GBP 16 millones en la tienda Harrods, además de comprar un avión privado, un campo de golf y una costosa propiedad en Londres.

En Kenia, se sentó un precedente para el uso de este mecanismo gracias al exitoso caso de la Ethics and Anti-Corruption Commission de Kenia contra Stanley Mombo Amuti, un exfuncionario público de rango bajo que no pudo justificar la compra de propiedades por un valor aproximado de USD 400 000 en 10 meses.

¿Cuál es el trabajo del Basel Institute on Governance en esta área?

El International Centre for Asset Recovery (ICAR) del Basel Institute on

Governance trabaja de la mano con países socios para fortalecer su capacidad de recuperar los activos robados y combatir la corrupción. Como parte de estos esfuerzos, en algunos países trabajamos para reforzar los conocimientos sobre las leyes de enriquecimiento ilícito y cómo usarlas de forma responsable y eficaz.

Esta herramienta, cuando se utiliza adecuadamente, puede ser un arma muy útil para combatir la corrupción.

Obtenga más información

- *[On the Take: Criminalizing Illicit Enrichment to Fight Corruption](#)* es posiblemente la guía más completa sobre el enriquecimiento ilícito hasta el momento. La Iniciativa de Recuperación de Activos Robados del Banco Mundial y la Oficina de las Naciones Unidas contra la Droga y el Delito (ONUDD) fue la encargada de elaborar esta guía en el 2012, como parte de sus materiales de referencia.
- *[Comparative Evaluation of Unexplained Wealth Orders](#)*, un informe del Departamento de Justicia de los Estados Unidos, elaborado en el 2011, ofrece una comparación exhaustiva de cómo las diferentes jurisdicciones utilizan mecanismos en contra del enriquecimiento ilícito y relacionados en sus ordenamientos jurídicos.
- El Basel Institute on Governance ofrece un curso gratis de eLearning sobre [estado de origen y aplicación de fondos](#), un método para probar los ingresos ilegales/desconocidos con pruebas circunstanciales. Véase learn.baselgovernance.org

Publicado en inglés el 22 de mayo de 2019

Todas nuestras guías rápidas están disponibles en learn.baselgovernance.org

ISSN 2673-5229

Esta obra está bajo una Licencia Creative Commons Atribución-NoComercial-SinDerivadas 4.0 Internacional (CC BY-NC-ND 4.0).

