

CARLOS G. CASTRO CUENCA

(Coord.)

# MANUAL DE DERECHO PENAL

PARTE ESPECIAL

Tomo I

Colaboradores

ANDRÉS BALCÁZAR GONZÁLEZ

DAVID BENAVIDES MORALES

LINA M. DÍAZ CORTÉS

CAMILO ENCISO VANEGAS

SAMUEL ESCOBAR BELTRÁN

ANDRÉS GARZÓN ROA

IVÁN D. JARAMILLO JASSIR

JOSÉ I. MANRIQUE NIÑO

ANDREA MATEUS RUGELES

JAVIER D. PABÓN REVEREND

MARCELA ROA AVELLA

MAURICIO VANEGAS MOYANO



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2011

# ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo.....	VII
Introducción.....	1

## PARTE PRIMERA

### CRÍMENES DE DERECHO INTERNACIONAL

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### GENOCIDIO Y APOLOGÍA AL GENOCIDIO

ANDREA MATEUS RUGELES

1. Introducción.....	9
2. Genocidio.....	10
A) Antecedentes.....	10
B) Tipo penal del genocidio en Colombia.....	12
a) Elementos objetivos.....	15
b) Elemento subjetivo.....	48
3. Apología al genocidio.....	51
4. Bibliografía.....	55

#### CAPÍTULO SEGUNDO

#### DE LOS DELITOS DE LESA HUMANIDAD Y DE LOS DELITOS CONTRA LAS PERSONAS Y BIENES PROTEGIDOS POR EL DERECHO INTERNACIONAL HUMANITARIO

MAURICIO VANEGAS MOYANO

1. Introducción.....	60
2. Los crímenes de lesa humanidad en Colombia: ausencia sistemática desde lo normativo.....	63
A) Incorporación de los crímenes de lesa humanidad en el derecho penal interno.....	63
a) Dificultades iniciales para incorporar el concepto de crímenes de lesa humanidad en nuestro derecho penal colombiano.....	63

b) Una evolución para incorporar el concepto en el derecho penal colombiano.....	64
c) Un nuevo avance: la jurisprudencia dio cuenta de la necesidad de identificar los crímenes de lesa humanidad para aplicarlos en la legislación interna .....	66
B) Aplicación del artículo 2º del Código Penal.....	67
C) Aproximación al concepto de bien jurídico tutelado en los crímenes de lesa humanidad.....	68
a) El bien jurídico es de naturaleza supraindividual .....	69
3. El crimen de lesa humanidad: aspectos del tipo objetivo.....	70
A) El contexto.....	71
B) El ataque va dirigido contra una población civil.....	72
C) El ataque puede ser desplegado en tiempos de paz o en tiempos de conflictos armados.....	73
D) Sujetos de la conducta .....	73
a) Sujeto activo .....	73
b) Sujeto pasivo.....	73
E) Imputación objetiva.....	75
4. Aspectos del tipo subjetivo.....	75
A) Solo aplica la modalidad dolosa.....	75
B) La discriminación: ¿elemento sine qua non? .....	76
5. Dispositivos amplificadores del tipo penal constitutivo del crimen de lesa humanidad .....	76
6. Diferencias del crimen de lesa humanidad en particular con otros crímenes internacionales.....	76
7. De los delitos en particular que configuran delitos de lesa humanidad.....	77
A) Homicidio.....	79
B) Tortura .....	80
C) Desplazamiento forzado (art. 180, C. P.).....	83
D) Desaparición forzada de personas (art. 165, C. P.).....	83
E) Otros tipos penales que protegen la libertad .....	85
F) Criterio para diferenciar entre la desaparición forzada y otras conductas que atentan contra la libertad individual .....	86
G) Delitos sexuales.....	86
H) Otros delitos que configuran crímenes de lesa humanidad .....	87
8. De los delitos contra las personas y bienes protegidos por el derecho internacional humanitario .....	88
A) Cuestiones preliminares .....	88
B) Los principios básicos que orientan las normas del DIH .....	90
a) Principio de distinción.....	90
b) Principio de precaución o proporcionalidad .....	90
c) Principio de limitación .....	90
d) Principio de humanidad .....	90
C) Aproximación al bien jurídico tutelado en el título II del Código Penal ....	90
D) Necesidad de la presencia de un conflicto armado.....	91

	PÁG.
a) Noción de conflicto armado.....	91
b) Características de un conflicto armado.....	92
c) Clases de conflictos armados.....	92
E) Sujetos del tipo penal.....	93
a) Necesidad de considerar que el sujeto activo es cualificado.....	93
b) El sujeto pasivo es de doble dimensión.....	95
c) Alcance de la expresión “con ocasión y en desarrollo” del conflicto armado.....	95
F) Tipo subjetivo de los delitos en particular que atentan contra las personas y bienes protegidos por el DIH.....	96
a) De los delitos en particular que atentan contra las personas y bienes protegidos por el DIH.....	96
b) Tipos penales que atentan contra personas protegidas por el DIH.....	96
G) Tipos penales que atentan contra las personas en sentido amplio.....	97
H) Tipos penales que vulneran bienes protegidos.....	97
I) Tipos penales que configuran el empleo de métodos y de medios de combates prohibidos.....	98
9. Consideraciones finales.....	98
10. Bibliografía.....	98

PARTE SEGUNDA

DELITOS CONTRA  
BIENES JURÍDICOS PERSONALES

CAPÍTULO PRIMERO

DELITOS CONTRA LA VIDA Y LA INTEGRIDAD  
DE LA PERSONA INDEPENDIENTE

CARLOS G. CASTRO CUENCA

1. Homicidio.....	105
A) Bien jurídico.....	105
B) Objeto material.....	106
C) Homicidio doloso.....	109
a) Tipo básico.....	109
b) Circunstancias de agravación.....	113
D) Homicidio preterintencional.....	116
E) Homicidio culposo.....	117
F) Homicidio por piedad.....	124
2. Inducción o ayuda al suicidio.....	127
A) Valoración político-criminal.....	127
B) Requisitos generales.....	129
C) Inducción al suicidio.....	130

	PÁG.
D) Cooperación al suicidio .....	131
3. Muerte de hijo fruto de acceso carnal violento, abusivo, o de inseminación artificial o transferencia de óvulo fecundado no consentidas .....	131
4. Lesiones personales .....	133
A) Bien jurídico tutelado .....	133
B) Lesiones dolosas .....	134
a) Tipo básico .....	134
b) Modalidades .....	135
5. Abandono de menores y personas desvalidas .....	137
6. Omisión de socorro .....	139
7. Bibliografía .....	141

## CAPÍTULO SEGUNDO

### DELITOS CONTRA LA VIDA HUMANA DEPENDIENTE

CARLOS G. CASTRO CUENCA

ANDRÉS BALCÁZAR GONZÁLEZ

1. Bien jurídico .....	145
2. Política criminal respecto a la vida humana dependiente .....	150
3. Aborto .....	156
4. Lesiones al feto .....	159
5. Bibliografía .....	161

## CAPÍTULO TERCERO

### DELITOS GENÉTICOS EN COLOMBIA

CARLOS G. CASTRO CUENCA

1. Introducción .....	163
2. Tutela del patrimonio genético de la humanidad .....	164
A) Clonación .....	166
B) Manipulación genética .....	169
C) Fecundación y tráfico de embriones humanos .....	173
D) Genocidio .....	176
3. Otras conductas .....	176
4. Bibliografía .....	177

## CAPÍTULO CUARTO

### DELITOS CONTRA LA LIBERTAD INDIVIDUAL Y OTRAS GARANTÍAS

ANDRÉS GARZÓN ROA

1. Introducción .....	180
-----------------------	-----

	PÁG.
2. De la desaparición forzada .....	182
A) Tipo penal.....	183
B) El delito de desaparición forzada y el delito de secuestro. Diferencias .....	185
C) Circunstancias de agravación punitiva.....	186
D) Circunstancias de atenuación punitiva.....	187
3. Del secuestro .....	188
4. El secuestro extorsivo.....	190
A) Tipo penal.....	190
B) Diferencia del secuestro extorsivo y el delito de hurto con violencia sobre las personas .....	192
C) Circunstancias de agravación punitiva.....	192
D) Circunstancias de atenuación punitiva.....	195
5. Apoderamiento y desvío de aeronaves, naves o medios de transporte colectivo	195
6. Detención arbitraria.....	196
A) Privación ilegal de la libertad.....	197
B) Prolongación ilícita de la privación de la libertad.....	198
C) Detención arbitraria especial.....	199
7. Delitos contra la autonomía personal .....	200
A) Tortura.....	200
B) Desplazamiento forzado.....	203
C) Constreñimiento ilegal .....	204
D) Constreñimiento para delinquir.....	204
E) Inseminación artificial o transferencia de óvulo fecundado no consentidas	205
F) Tráfico de migrantes .....	206
G) Trata de personas.....	206
8. Delitos contra la inviolabilidad de habitación o sitio de trabajo .....	209
9. Violación a la intimidad, reserva e interceptación de comunicaciones.....	210
A) Violación ilícita de comunicaciones.....	211
B) Ofrecimiento, venta o compra de instrumento apto para interceptación de comunicaciones .....	211
C) Divulgación y empleo de documentos reservados .....	212
D) Acceso abusivo a un sistema informático .....	213
E) Violación ilícita de comunicaciones .....	213
F) Utilización ilícita de equipos transmisores o receptores.....	213
10. Bibliografía.....	214

## CAPÍTULO QUINTO

DELITOS CONTRA LA LIBERTAD DE TRABAJO  
Y ASOCIACIÓN: UN ANÁLISIS IUSLABORALISTA

IVÁN D. JARAMILLO JASSIR

1. Introducción .....	216
2. Consideraciones especiales sobre el pensamiento iuslaboralista de los tipos penales del ordenamiento penal colombiano .....	217

	PÁG.
A) Protección de los bienes jurídicos mediante otros instrumentos jurídicos...	217
B) Disminución de las penas derivadas de los delitos contra la libertad de trabajo y asociación .....	218
C) Ausencia de tipos autónomos relacionados con el trabajo con relevancia penal .....	218
3. Marco general de los tipos penales.....	218
A) De la libertad de trabajo .....	218
B) Sabotaje .....	222
C) Protección del derecho de reunión y asociación .....	224
4. Corolario.....	226
5. Bibliografía.....	227

## CAPÍTULO SEXTO

### DELITOS CONTRA EL SENTIMIENTO RELIGIOSO Y EL RESPETO A LOS DIFUNTOS

JOSÉ I. MANRIQUE NIÑO

1. Introducción .....	228
2. De los delitos contra el sentimiento religioso y el respeto a los difuntos en particular.....	230
A) Violación a la libertad religiosa.....	232
a) Concepto .....	232
b) Bien jurídico .....	232
c) Conducta .....	232
d) Sujetos de la conducta punible.....	235
B) Impedimento y perturbación de ceremonia religiosa .....	235
a) Concepto .....	235
b) Bien jurídico .....	235
c) Conducta .....	236
d) Sujetos de la conducta punible.....	236
C) Daños o agravios a personas o a cosas destinadas al culto .....	237
a) Concepto .....	237
b) Bien jurídico .....	237
c) Conducta .....	237
d) Sujetos de la conducta punible.....	238
D) Irrespeto a cadáveres .....	239
a) Concepto .....	239
b) Bien jurídico .....	239
c) Conducta .....	239
d) Sujetos de la conducta punible.....	241
3. Bibliografía .....	241

## CAPÍTULO SÉPTIMO

DELITOS CONTRA LA LIBERTAD,  
INTEGRIDAD Y FORMACIÓN SEXUALES

DAVID BENAVIDES MORALES

1. Introducción.....	243
2. Consideraciones preliminares: antecedentes y bien jurídico protegido .....	243
A) Antecedentes .....	243
B) Bien jurídico protegido.....	245
3. De los delitos en particular: sujetos y modalidades de comisión .....	247
A) De la violación .....	248
B) Acto sexual violento.....	253
C) Acceso carnal o acto sexual en persona puesta en incapacidad de resistir .....	255
D) De los actos sexuales abusivos.....	258
a) Acceso carnal abusivo con menor de catorce años .....	258
b) Actos sexuales con menor de catorce años .....	259
c) Acceso carnal o acto sexual abusivos con incapaz de resistir .....	261
E) Acoso sexual.....	262
4. Disposiciones comunes a los capítulos anteriores.....	263
5. De la explotación sexual.....	264
A) Inducción a la prostitución .....	264
B) Proxenetismo con menor de edad.....	265
C) Constreñimiento a la prostitución.....	266
D) Trata de personas.....	267
E) Estímulo a la prostitución de menores .....	267
F) Demanda de explotación sexual comercial de persona menor de dieciocho años de edad .....	268
6. Pornografía con personas menores de dieciocho años .....	269
7. Turismo sexual .....	270
8. Utilización o facilitación de medios de comunicación para ofrecer actividades sexuales con personas menores de dieciocho años .....	271
9. Bibliografía.....	273

## CAPÍTULO OCTAVO

## DELITOS CONTRA LA INTEGRIDAD MORAL

LINA MARIOLA DÍAZ CORTÉS

1. La discusión en torno al contenido del bien jurídico.....	275
A) En España.....	276
B) En Colombia.....	279
2. Delito de injuria .....	282
A) La tipicidad de la injuria.....	283

	PÁG.
a) Tipo objetivo .....	283
b) Tipo subjetivo .....	285
B) La antijuridicidad .....	286
C) El “iter criminis” .....	286
D) La “exceptio veritatis” .....	287
E) La retorsión.....	289
3. Delito de calumnia.....	290
A) La tipicidad de la calumnia .....	290
a) Tipo objetivo .....	290
b) Tipo subjetivo.....	292
B) La antijuridicidad e iter criminis .....	292
C) La “exceptio veritatis” .....	292
D) La retorsión.....	293
4. Bibliografía.....	293

## CAPÍTULO NOVENO

### DELITOS CONTRA LA FAMILIA Y VIOLENCIA DE GÉNERO

MARCELA ROA AVELLA

1. Introducción.....	295
2. El bien jurídico protegido. ¿Concepción tradicional de familia o protección real? .....	296
A) Introducción y marco normativo .....	296
B) Concepciones amplias y restrictivas de la familia .....	297
C) En concreto: el interés jurídicamente tutelado .....	300
3. Análisis de los tipos penales .....	301
A) De la violencia intrafamiliar. La violencia de género y la desprotección de la víctima .....	301
a) Violencia intrafamiliar .....	301
b) Particularidades de la violencia de género. “La imposibilidad de escapar al ciclo de la violencia”.....	302
c) Circunstancias de agravación punitiva .....	305
d) Maltrato mediante restricción a la libertad física .....	305
e) Ejercicio arbitrario de la custodia de hijo menor de edad .....	306
B) De la mendicidad y tráfico de menores .....	308
C) De la adopción irregular. “El respeto a la oportunidad de tener una familia” .....	308
a) Circunstancias de agravación punitiva .....	311
D) De los delitos contra la asistencia alimentaria .....	312
a) Inasistencia alimentaria (art. 233). La justa causa, ¿un concepto indeterminado o indebidamente interpretado?.....	312
b) Circunstancias de agravación punitiva .....	319
c) Malversación y dilapidación de bienes familiares. Sujeto activo.....	320

E) Del incesto (art. 237). ¿Intervención penal legítima o invasión indebida al libre desarrollo de la personalidad?.....	321
F) De la supresión, alteración o suposición del estado civil (art. 238).....	324
4. Conclusiones .....	327
5. Bibliografía.....	327

PARTE TERCERA

DELITOS CONTRA BIENES  
JURÍDICOS PATRIMONIALES

CAPÍTULO PRIMERO

HURTO Y OTROS DELITOS  
CONTRA EL PATRIMONIO ECONÓMICO

CAMILO ENCISO VANEGAS

1. Introducción.....	331
2. Precisiones iniciales .....	332
A) Bien jurídico protegido.....	332
B) Clasificación de delitos contra el patrimonio .....	333
3. De los delitos en particular .....	334
A) Hurto.....	334
B) Hurto simple.....	336
a) ¿Qué se debe entender por apoderamiento?.....	336
b) ¿Existe la tentativa imposible de hurto?.....	338
c) ¿Es posible apoderarse de servicios?.....	341
d) ¿Cuál es la diferencia entre el hurto y la estafa?.....	342
e) ¿Se configura el delito de hurto cuando el delincuente actúa con la aquiescencia del dueño de la cosa? .....	342
f) ¿Cuándo se configura una calificante del hurto? .....	344
g) ¿Cuándo se configura una causal de agravación del hurto?.....	352
h) ¿Cuáles son las circunstancias de atenuación del hurto?.....	358
C) Alteración, desfiguración y suplantación de marcas de ganado.....	358
D) Abuso de condiciones de inferioridad.....	360
E) Aprovechamiento de error ajeno o caso fortuito .....	365
F) Alzamiento de bienes .....	368
G) Sustracción de bien propio .....	371
H) Disposición de bien propio gravado con prenda .....	371
I) Defraudación de fluidos.....	372
J) Acceso ilegal o prestación ilegal de servicios de telecomunicaciones.....	375
K) Utilización indebida de información privilegiada.....	380
L) Malversación y dilapidación de bienes .....	383
M) Gestión indebida de recursos sociales .....	384
N) Usurpación de inmuebles .....	384

	PÁG.
Ñ) Usurpación de aguas.....	386
O) Invasión de tierras o edificaciones.....	388
P) Perturbación de la posesión sobre inmueble .....	390
Q) Daño en bien ajeno .....	391
4. Disposiciones comunes a los delitos contra el patrimonio.....	395
5. Bibliografía.....	396

## CAPÍTULO SEGUNDO

### ESTAFA

CARLOS G. CASTRO CUENCA

SAMUEL ESCOBAR BELTRÁN

1. El delito de estafa en el derecho comparado .....	399
2. Configuración objetiva .....	403
3. Elemento subjetivo .....	415
4. La estafa en los contratos .....	416
5. Estafa agravada.....	419
6. Bibliografía.....	420

## CAPÍTULO TERCERO

### FRAUDE MEDIANTE CHEQUE Y DEL ABUSO DE CONFIANZA

JAVIER D. PABÓN REVEREND

1. Introducción.....	423
2. Fraude mediante cheque .....	424
A) Bien jurídico .....	424
B) Conducta.....	427
C) Algunas consideraciones sobre prescripción y caducidad.....	434
D) Imprudencia de la acción penal si el cheque es posfechado o dado en garantía .....	435
3. Abuso de confianza.....	435
A) Abuso de confianza por apropiación .....	436
B) Abuso de confianza por uso indebido de la cosa .....	438
C) Diferencias entre el abuso de confianza y otros delitos.....	439
a) Abuso de confianza y hurto agravado por la confianza.....	439
b) Abuso de confianza y peculado por apropiación.....	442
D) Abuso de confianza calificado .....	444
E) Agravantes .....	445
4. Bibliografía.....	446
Índice de autores .....	447
Índice de disposiciones .....	453