

CARLOS MARIO MOLINA ARRUBLA

Miembro Honorario del Instituto de Altos Estudios Criminológicos y Penales
Abogado Universidad Pontificia Bolivariana
Profesor Universitario

**DELITOS
CONTRA
LA
ADMINISTRACIÓN
PÚBLICA**

Conforme con el Nuevo Código Penal

CUARTA EDICIÓN
Primera reimpresión

**LEYER**

INDICE GENERAL

Prólogo.....	5
Presentación reimpresión de la 4ª edición	7

PRIMERA PARTE GENERALIDADES

CAPÍTULO I

LA REFORMA A LA LEY PENAL COLOMBIANA Y SU RELACIÓN CON LOS DELITOS CONTRA LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA

1. La Reforma a la ley penal colombiana	11
2. Orientación general de la reforma	12
3. La reforma en relación con los delitos contra la Administración Pública	15

CAPÍTULO II

BIEN JURÍDICO TUTELADO

1. Concepto de bien jurídico	17
2. Concepto de Administración Pública	18
2.1. Origen del <i>nomen iuris</i> del título	19
2.2. Contenido	20
3. Sentido de protección jurídico-penal de la Administración Pública	23
3.1. Según el objeto material	23
3.2. Según la calidad del agente	24
a) Identificación de hipótesis	26
b) Los particulares como sujetos activos de los delitos contra la Administración Pública	27

CAPÍTULO III

LOS SUJETOS EN LOS DELITOS CONTRA LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA

A. El sujeto activo	31
1. Evolución normativa	31
2. Servidor público en sentido jurídico penal	34
2.1. Empleados y trabajadores del Estado	34
2.1.1. Contenidos Específicos	34
2.1.2. Niveles de Aplicación	36
2.2. Miembros de las corporaciones públicas	36
2.3. Miembros de la fuerza pública	37
2.4. Particulares que ejercen funciones públicas	38
2.4.1. Evolución Legislativa	38
2.4.2. Situaciones particulares	41
a) Particulares en funciones públicas transitorias	41
b) Particulares en funciones públicas permanentes	42
2.4.3. Extensión de la reglamentación	44
2.5. Funcionarios y trabajadores del Banco de la República	45
2.6. Integrantes de la Comisión Nacional Ciudadana para la Lucha Contra la Corrupción	46
2.7. Personas que administran bienes o fondos parafiscales	48
3. Funcionarios de derecho y de hecho	52
3.1. Distinción	52

3.1.1. Funcionario de derecho	52
3.1.2. Funcionario de hecho.....	53
3.1.3. Usurpador	53
3.2. Consecuencias.....	54
4. Concepto de función pública.....	55
B. El sujeto pasivo	58
1. Sujeto pasivo.....	58
2. Perjudicado	59
2.1. Decreto 409 de 1971.....	59
2.2. Decreto 050 de 1987.....	60
2.3. Decreto 2700 de 1991	61
2.3.1. El Ministerio Público.....	62
2.3.2. El actor popular	63
2.3.3. Las contralorías.....	65
2.4. Ley 190 de 1995.....	65
2.5. Ley 600 de 2000.....	67
2.5.1. Comunicación de apertura del proceso	67
2.5.2. Obligación de constituir parte civil	67
2.5.3. Legitimidad para impugnar.....	70
2.5.4. Otras posibilidades.....	71

SEGUNDA PARTE DE LOS TIPOS PENALES EN PARTICULAR

CAPÍTULO I PECULADO

I. Aspectos generales	75
A. No consagración del peculado por apropiación	76
B. Malversación.....	76
C. Residuis	77
D. No pago oportuno de cuentas	78
II. Elementos genéricos	79
A. Sujetos del peculado	79
1. Sujeto activo.....	79
2. Sujeto pasivo.....	79
B. Objetos	80
1. Objeto jurídico	80
2. Objeto material	81
2.1. Evolución legislativa.....	81
2.2. Clasificación de los bienes.....	82
2.2.1. Bienes del Estado.....	82
2.2.2. Bienes parcialmente del Estado	83
2.2.2.1. Descentralización administrativa.....	83
2.2.2.2. Porcentaje de aporte estatal	85
2.2.2.3. Situaciones excluidas.....	86
2.2.3. Bienes de particulares	86
2.2.4. Bienes o fondos parafiscales.....	87
2.3. Caracterización	88
2.3.1. Bienes corporales y muebles	88

2.3.2. Entrega teleológica	88
2.3.2.1. Evolución normativa	89
2.3.2.2. Significado	89
2.3.2.3. Reglamentación	91
2.3.2.3.1. Fundamento jurídico de la atribución.....	91
2.3.2.3.2. Fundamento material de la atribución	92
2.3.3. Entrega Funcional.....	93
2.3.4. Disponibilidad material o jurídica.....	97
C. Conducta	100
III- El perjuicio en el peculado.....	101
IV. Evolución normativa	101
1. Peculado por error ajeno.....	103
2. Peculado por extensión.....	104
V. Formas de peculado.....	105
A. Peculado por apropiación	105
1. Evolución legislativa	105
1.1. Código Penal de 1890.....	105
1.2. Código Penal de 1936.....	106
1.3. Código Penal de 1980.....	106
1.4. Código Penal de 2000.....	109
2. Estructura de la norma	111
3. Elementos genéricos del tipo	111
3.1. Sujetos	111
3.2. Objetos	112
3.2.1. Objeto Jurídico.....	112
3.2.2. Objeto material	113
3.3. Conducta.....	113
3.3.1. Verbo rector: apropiarse	114
3.3.2. Elemento subjetivo del tipo: el provecho	116
3.3.2.1. Destinatario o beneficiario del provecho	116
3.3.2.2. Naturaleza del provecho	117
4. Dispositivos amplificadores del tipo	117
4.1. Concurso de tipos penales.....	117
4.1.1. Abuso de confianza	118
a) Sujeto activo.....	118
b) Objetos.....	118
c) Bienes.....	119
4.1.2. Falsedad documental	119
4.2. Concurso de personas	122
4.3. Formas imperfectas	122
5. Punibilidad.....	123
5.1. Consideraciones generales.....	123
5.2. Observaciones puntuales.....	125
5.2.1. Pena privativa de la libertad	125
5.2.2. Pena pecuniaria.....	126
5.2.3. Pena de inhabilitación.....	127
B. Peculado por uso.....	127
1. Antecedentes legislativos.....	127

2. Estructura del tipo	129
3. Elementos genéricos del tipo	130
3.1. Sujetos	130
3.2. Objetos	130
3.2.1. Jurídico	130
3.2.2. Material	130
3.3. Conducta	132
4. Elementos específicos del tipo	134
4.1. Subjetivos	134
4.2. Normativos	134
4.2.1. Naturaleza del uso indebido	134
4.2.2. Nobleza del motivo no elimina uso indebido	135
4.2.3. Consideraciones particulares	136
5. Dispositivos amplificadores del tipo	136
5.1. Formas imperfectas	136
5.2. Concurso de tipos penales	138
5.2.1. Concurso aparente	138
5.2.1.1. Con el peculado por apropiación	138
5.2.1.2. Con el peculado culposo	138
5.2.2. Concurso efectivo	138
6. Punibilidad	139
C. Peculado por aplicación oficial diferente	140
1. Antecedentes legislativos	140
2. Estructura de la norma	142
3. Denominación y contenido	143
4. Análisis de la estructura	144
4.1. Elementos genéricos del tipo	144
4.1.1. Sujetos	144
4.1.2. Objetos	144
4.1.2.1. Objeto jurídico	144
4.1.2.2. Objeto material	145
4.1.2.2.1. Bienes de particulares	145
4.1.2.2.2. Bienes de sociedades de economía mixta	146
4.1.3. Conducta	147
4.1.3.1. Aplicación oficial diferente	147
4.1.3.1.1. Significado	147
4.1.3.1.2. Aplicación debida de los bienes públicos	148
4.1.3.1.2.1. Bienes	148
4.1.3.1.2.2. Dineros	148
a.) Gastos públicos realizables	149
b.) Prohibiciones en materia de gasto público	149
c.) Unificación de la técnica presupuestaria	149
4.1.3.1.3. Aplicación oficial diferente: características	149
4.1.3.1.3.1. Debe ser oficial	150
4.1.3.1.3.2. Diferente a la pre-establecida	150
4.1.3.1.3.3. No es necesario daño para la administración	150
4.1.3.1.3.4. No interesan los motivos determinantes	151
4.1.3.1.3.5. Por supresión o por restricción	151

4.1.3.2. Comprometimiento, inversión o utilización de sumas superiores a presupuestas	152
4.1.3.2.1. Crítica	152
4.1.3.2.2. Hipótesis comportamentales	152
4.1.3.2.2.1. Comprometer sumas superiores	152
4.1.3.2.2.1.1. Significado	152
4.1.3.2.2.1.2. Caracterización	153
4.1.3.2.2.2. Invertir o utilizar de manera no prevista	153
4.1.3.2.2.2.1. Contenido	153
4.1.3.2.2.2.2. Crítica a su consideración independiente	153
4.1.3.2.2.2.3. ¿Qué es lo que se sanciona?	154
4.2. Elementos específicos del tipo	154
5. Dispositivos amplificadores del tipo	156
6. Evaluación de la conducta acriminada	157
D. Peculado culposo	158
1. Antecedentes legislativos	158
2. Estructura de la norma	159
3. Culpa en sentido jurídico-penal	160
4. Análisis de la estructura del tipo	161
4.1. Sujetos	161
4.2. Objetos	161
4.2.1. Jurídico	161
4.2.2. Material	163
4.3. Conducta	164
4.3.1. Antecedente inmediato: actuar culposo	164
4.3.1.1. Por acción o por omisión	165
4.3.1.2. Apropiación por un tercero	165
4.3.1.3. Dolo de un tercero	166
4.3.1.4. Órbita de responsabilidad	166
4.3.2. Resultado final: pérdida, extravío o daño	167
4.3.3. Nexo causal entre culpa y resultado	168
5. Dispositivos amplificadores del tipo	169
6. Alcance del peculado culposo	171
E. El instituto del reintegro	172
1. Antecedentes legislativos	172
2. Naturaleza del instituto	175
3. Clases de reintegro	176
3.1. Según la entidad de lo reintegrado	176
3.2. Según el momento procesal en que se verifica	177
3.3. Según la persona que realiza el reintegro	178
4. Significado y alcances del reintegro	178
VI. Delitos contra el erario público	180
A. Omisión del agente retenedor o recaudador	180
1. Antecedentes legislativos	181
1.1. Antecedentes extrapenales: normas tributarias	182
1.2. Artículo 22 de la Ley 383 de 1997	184
1.2.1. Supuesto de Hecho	184
1.2.2. Consecuencia jurídica	184

1.2.2.1. Estructura del peculado por apropiación.....	185
1.2.2.2. El mecanismo del paratipo penal.....	186
1.2.2.3. Consecuencias jurídicas del peculado por apropiación, en el Código Penal anterior.....	186
1.2.3. Situaciones particulares.....	187
1.2.3.1. Extinción de la acción penal por extinción de la obligación tributaria.....	187
1.2.3.2. Extensión de la reglamentación, a las personas jurídicas.....	188
1.2.3.3. Excepciones de la norma.....	189
2. Análisis de la estructura.....	190
2.1. Supuesto de hecho.....	190
2.1.1. Conducta acriminada.....	191
2.1.1.1. No consignar.....	191
2.1.1.2. Términos legales.....	191
2.1.2. Objeto Material.....	191
2.1.2.1. Retención en la fuente.....	191
2.1.2.1.1. Agentes de retención.....	192
2.1.2.1.2. Obligaciones de los agentes de retención.....	192
a.) Retener.....	192
b.) Consignar.....	192
c.) Expedir certificados.....	192
d.) Presentar declaraciones.....	192
2.1.2.2. Tasas y contribuciones públicas.....	193
2.1.2.3. Impuesto sobre las ventas.....	196
2.2. Consecuencia jurídica.....	197
2.3. Situaciones particulares.....	197
2.3.1. Las no excepciones de la norma.....	197
2.3.2. Extensión de la norma a personas jurídicas.....	198
2.3.3. La extinción de la acción penal, por la extinción de las obligaciones fiscales.....	201
3. Evaluación de la figura.....	202
B. Destino de recursos del tesoro para el estímulo o beneficio indebido de explotadores y comerciantes de metales preciosos.....	202
1. Antecedentes legislativos.....	203
2. Análisis de la estructura.....	204
2.1. Sujetos.....	205
2.2. Objetos.....	205
2.2.1. Objeto jurídico.....	205
2.2.2. Objeto material.....	206
2.3. Conducta.....	206
3. Evaluación general del tipo penal.....	207

CAPÍTULO II CONCLUSIÓN

A. Generalidades.....	209
1. Sentido etimológico.....	209
2. Antecedentes históricos.....	209
3. Antecedentes legislativos.....	213
3.1. Código Penal de 1890.....	213
3.2. Código Penal de 1936.....	214
3.3. Código Penal de 1980.....	214
3.4. Código Penal de 2000.....	215

B. Clasificación	216
1. Concusión propia e impropia	216
2. Concusión explícita e implícita.....	216
C. Elementos de la estructura	219
1. Imagen rectora	220
2. Caracterización del tipo penal.....	220
D. Elementos genéricos del tipo	222
1. Sujetos	222
1.1. Sujeto activo.....	222
1.1.1. Caracterización	222
1.1.1.1. Calidad de servidor público debe ser real.....	222
1.1.1.2. Calidad de servidor debe ser actual.....	223
1.1.1.3. Agente debe abusar del cargo o función.....	223
1.1.2. Consecuencias de la caracterización	225
1.1.2.1. Servidor incompetente.....	225
1.1.2.2. No es necesario ejercicio de funciones.....	225
1.1.2.3. Por fuera de su territorio	226
1.1.3. El tercero beneficiado con la concusión	226
1.1.3.1. Quien puede ser el tercero	226
1.1.3.2. La posición jurídica del tercero	226
1.1.3.2.1. El tercero absoluto	227
1.1.3.2.2. El tercero relativo	227
1.1.3.2.2.1. El caso de los <i>intraneus</i> obrando como terceros	227
1.1.3.2.2.2. El caso de los <i>extraneus</i> obrando como terceros	229
1.1.3.3. La posición jurídica del tercero en la doctrina	229
1.2. Sujeto pasivo.....	230
1.2.1. Contenido general.....	230
1.2.2. Sujeto pasivo inmediato y sujeto pasivo mediato	231
2. Objetos.....	231
2.1. Objeto jurídico	231
2.2. Objeto material	232
3. Conducta.....	232
3.1. Precisión.....	232
3.1.1. La conducta inmediata de la concusión.....	233
3.1.1.1. Constreñir	233
3.1.1.1.1. Significado.....	233
3.1.1.1.2. Contenido.....	233
3.1.1.1.3. Modalidades.....	234
3.1.1.1.4. Caracterización del constreñimiento.....	234
3.1.1.2. Inducir.....	236
3.1.1.2.1. Significado.....	236
3.1.1.2.2. Contenido.....	237
3.1.1.2.3. Caracterización	237
3.1.1.3. Solicitar.....	238
3.1.1.3.1. Significado.....	238
3.1.1.3.2. Crítica a su acriminación.....	238
3.1.1.3.2.1. A nivel del tipo.....	238
3.1.1.3.2.2. A nivel de la sanción.....	239

3.1.2. La conducta mediata de la concusión.....	239
3.1.2.1. Dar	239
3.1.2.2. Prometer dar	239
3.1.2.2.1. Debe ser seria	239
3.1.2.2.2. Indiferente el modo como se haya hecho	240
3.1.2.2.3. Indiferente que constituya negocio ilícito	240
3.1.2.2.4. No es necesario que se cumpla	240
E. Elementos específicos del tipo.....	240
1. Significado de los vocablos.....	241
1.1. Dinero	241
1.2. Cualquier otra utilidad	241
2. Caracterización	241
2.1. No importa su calidad o cantidad.....	241
2.2. Pueden ser para sí o para otro	242
2.3. Dádivas o utilidades indebidas.....	242
F. Dispositivos amplificadores del tipo.....	242
1. Concurso de personas	243
2. Formas imperfectas	244
3. Concurso aparente de tipos penales	247
3.1. Extorsión	247
3.2. Estafa	247
3.3. Cohecho.....	247
3.4. Abuso de autoridad	249
3.5. Constreñimiento ilegal.....	250

CAPÍTULO III COHECHO

I. Generalidades.....	251
A. Definición	251
B. Antecedentes.....	251
1. Antecedentes históricos	251
1.1. Corrupción y cohecho	251
1.2. Crimen repetundarum y baratería.....	253
1.3. Concepto.....	253
2. Antecedentes legislativos.....	254
2.1. Código Penal de 1890.....	254
2.2. Código Penal de 1936.....	255
2.3. Código Penal de 1980.....	256
2.4. Estatuto anticorrupción	257
C. Caracterización: tipo plurisubjetivo.....	258
1. Noción de tipo penal plurisubjetivo	258
2. Pluralidad de personas: importancia jurídico-penal	259
3. Cohecho: tipo penal plurisubjetivo	259
D. Clasificación del cohecho.....	260
1. La conducta observada por el servidor	260
2. El momento del acto indebido	261
3. El compromiso asumido por el servidor	261
II. Modalidades de cohecho.....	262
A. Cohecho propio	262

1. Elementos genéricos del tipo	262
1.1. Sujetos	262
1.1.1. Sujeto activo	262
1.1.2. Sujeto pasivo	262
1.2. Objetos	263
1.2.1. Objeto jurídico	263
1.2.2. Objeto material	263
1.2.2.1. Precisión preliminar	263
1.2.2.2. El objeto material en el cohecho propio	264
1.2.2.2.1. Objeto material inmediato: acto indebido	264
1.2.2.2.1.1. Caracterización	264
1.2.2.2.1.2. Variantes	266
1.2.2.2.1.2.1 La omisión y el retardo pactados	266
1.2.2.2.1.2.2. Pacto para ejecutar acto contrario a deberes oficiales	268
1.2.2.2.2. El objeto material mediato: precio o promesa	268
1.2.2.2.2.1. Significado	268
1.2.2.2.2.2. Caracterización	269
1.3. Conducta	272
2. Elementos específicos del tipo	273
3. Dispositivos amplificadores del tipo	273
3.1. Formas imperfectas: ¿admite tentativa?	273
3.2. Concurso de personas	273
3.2.1. Con los sujetos activos de la infracción	273
3.2.2. Los terceros beneficiarios	273
4. Punibilidad	273
B. Cohecho impropio	274
1. Generalidades	274
2. Análisis de la estructura	275
2.1. Sujetos	275
2.2. Objetos	275
2.2.1. Jurídico	275
2.2.2. Material	275
2.2.2.1. Inmediato: el acto a ejecutar	275
2.2.2.1.1. Debe ser un acto propio de la función	275
2.2.2.1.2. Es indiferente que el acto se cumpla	275
2.2.2.1.3. No interesa la naturaleza del acto	276
2.2.2.1.4. El acto debe ser presente o futuro	276
2.2.2.2. Mediato: la remuneración	277
2.3. Conducta	277
3. Dispositivos amplificadores: tentativa	277
C. Cohecho aparente	277
1. Generalidades	277
2. Caracterización	281
3. Punibilidad	281
D. Cohecho por dar u ofrecer	281
1. Generalidades	281
2. Evolución normativa	282
2.1. Legislación comparada	283

2.1.1. Código Penal italiano.....	283
2.1.2. Código Penal español.....	285
2.1.2.1. Código Penal anterior.....	285
2.1.2.2. Código Penal actual.....	286
2.1.2.2.1. Según quien formule la propuesta.....	286
2.1.2.2.2. Según el contexto de la propuesta.....	287
2.1.2.2.2.1. Soborno en causa criminal.....	287
2.1.2.2.2.2. La revelación del hecho.....	287
2.2. Legislación Nacional.....	288
2.2.1. Código Penal de 1936.....	288
2.2.2. Trabajos preparatorios del Código Penal de 1980.....	288
2.2.2.1. Comisión de 1974.....	288
2.2.2.2. Comisión de 1978.....	289
2.2.2.3. Comisión de 1979.....	289
2.2.3. Código Penal de 1980.....	289
2.2.4. Ley 190 de 1995.....	290
2.2.5. Código Penal de 2000.....	292
2.2.5.1. El <i>nomen iuris</i> del tipo.....	292
2.2.5.2. Identificación de los alcances.....	293
3. Naturaleza jurídica de la disposición.....	293
4. Análisis de la estructura.....	294
4.1. Sujetos.....	294
4.2. Objetos.....	294
4.3. La conducta: dar u ofrecer.....	295
5. Dispositivos amplificadores: tentativa.....	295
6. Punibilidad.....	296

CAPÍTULO IV CELEBRACIÓN INDEBIDA DE CONTRATOS

I. Evolución normativa.....	297
1. Código Penal de 1936.....	297
2. Trabajos preparatorios del Código Penal de 1980.....	298
2.1. Comisión redactora del anteproyecto de Código Penal (1974).....	298
2.2. Comisión redactora del proyecto de Código Penal (1978).....	299
2.3. Comisión revisora del proyecto de Código Penal (1979).....	301
2.4. Código Penal de 1980.....	302
2.5. Código Penal de 2000.....	303
2.5.1. Violación al régimen de inhabilidades e incompatibilidades.....	304
2.5.2. Interés en la celebración de contratos.....	304
2.5.3. Contrato sin cumplimiento de requisitos legales.....	305
II. Referencia a la contratación administrativa.....	305
A. Razón de ser de la contratación administrativa.....	305
B. Procedimiento de la contratación administrativa.....	306
1. Etapa de preparación.....	306
1.1. Registro de proponentes.....	306
1.2. Pliego de condiciones.....	306
1.3. Licitación o concurso.....	307
2. Etapa de celebración.....	307
3. Etapa de ejecución.....	308

4. Etapa de liquidación.....	309
C. Principios que rigen la contratación administrativa.....	309
1. Principio de transparencia.....	309
2. Principio de selección objetiva.....	310
3. Principio de economía.....	310
4. Principio de responsabilidad.....	311
D. Capacidad para contratar.....	311
1. Limitaciones a la capacidad contractual.....	312
1.1. Inhabilidades.....	312
1.2. Incompatibilidades.....	313
2. Reglamentación.....	315
2.1. En relación con los servidores públicos.....	315
2.2. En relación con los congresistas.....	316
E. Extensión de la responsabilidad contractual.....	316
1. Evaluación.....	317
2. Alcance.....	317
3. Vigencia.....	323
III. Los tipos penales en particular.....	324
A. Violación del régimen legal o constitucional de inhabilidades e incompatibilidades.....	324
1. Estructura de la norma.....	324
2. Elementos genéricos del tipo.....	325
2.1. Sujetos.....	325
2.2. Objetos.....	325
2.3. Conducta.....	326
2.3.1. Intervenir.....	326
2.3.2. Violación del régimen de inhabilidades e incompatibilidades.....	326
3. Elementos específicos del tipo.....	328
B. Interés indebido en la celebración de contratos.....	329
1. Estructura de la norma.....	329
2. Análisis intrínseco del tipo.....	329
2.1. Intervenir.....	329
2.2. Interés indebido.....	330
2.2.1. Referido a cualquier clase de contrato.....	331
2.2.2. En el ejercicio del cargo o de la función.....	331
2.2.3. Ha de ser indebido.....	332
2.2.3.1. La calificación del interés.....	332
2.2.3.2. Significado del interés indebido.....	333
2.2.4. Puede surgir en cualquier etapa contractual.....	334
2.3. Provecho propio o de un tercero.....	334
2.4. No es necesario ocasionar perjuicio.....	335
C. Contrato sin cumplimiento de requisitos legales.....	336
1. Estructura de la norma.....	336
2. Elementos genéricos del tipo.....	336
2.1. Sujetos.....	336
2.2. Objetos.....	336
2.3. Conducta.....	338
2.3.1. Por razón del ejercicio de sus funciones.....	338
2.3.2. Inobservancia de los requisitos legales esenciales.....	338

CAPÍTULO V TRÁFICO DE INFLUENCIAS

1. Antecedentes doctrinales	345
2. Antecedentes legislativos	346
2.1. Código Penal italiano	346
2.1.1. Atribución de influencias	347
2.1.2. Atribución de influencia por el patrocinador	348
2.2. Código Penal de 1936	348
2.3. Trabajos preparatorios del Código Penal de 1980	348
2.4. Código Penal de 1980	349
2.5. Código Penal español de 1995	350
2.5.1. Influencia sobre funcionario o autoridad	351
2.5.2. Ofrecimiento de influencia a un particular	351
2.6. Código Penal de 2000	352
2.6.1. Modificación de <i>nomen iuris</i> y sujeto activo	352
2.6.2. Modificación de la conducta ejecutiva	353
2.6.3. Modificación de la consecuencia jurídica	354
3. Análisis de la estructura	354
3.1. Sujetos	355
3.1.1. Sujeto activo	355
3.1.2. Sujeto pasivo	355
3.2. Objetos	355
3.2.1. Objeto jurídico	355
3.2.2. Objeto material	356
3.3. Conducta	356
3.3.1. Núcleo del tipo: utilizar influencias	357
3.3.1.1. Indevidas	357
3.3.1.2. En provecho propio o de un tercero	358
3.3.1.3. No es necesario alcanzar el provecho	358
3.3.1.4. Derivadas del cargo o la función	358
3.3.1.5. No tienen contenido económico	359
3.3.2. Elemento subjetivo: fin de obtener beneficio	359
3.3.2.1. No se tiene que alcanzar	359
3.3.2.2. No tiene que ser económico	359
3.3.2.3. De otro servidor público, en asunto específico	359
4. Consideraciones finales	360
4.1. Estafa agravada	360
4.2. "Lobby" o cabildeo	360

CAPÍTULO VI ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO

1. Evolución legislativa	361
1.1. Comisión redactora de 1974	362
1.2. Comisión redactora de 1978	362
1.3. Comisión revisora de 1979	363
1.4. Código Penal de 1980	365
1.5. Código Penal de 2000	365
1.5.1. Sujeto activo	366

1.5.2. Conducta ejecutiva.....	367
1.5.3. Pena imponible.....	367
2. Fundamento constitucional.....	368
3. Análisis de la estructura.....	370
3.1. Sujeto activo.....	371
3.2. Núcleo del tipo.....	372
3.2.1. Patrimonio e incremento patrimonial.....	372
3.2.2. Incremento patrimonial injustificado.....	373
3.2.3. Nexo entre el incremento patrimonial injustificado y el cargo o la función.....	374
3.2.4. Incremento patrimonial para sí o para otro.....	375
3.3. Inexistencia de otro delito.....	375
3.3.1. Inconstitucionalidad de la disposición.....	376
3.3.2. Inaplicabilidad fáctica de la disposición.....	377
4. La situación del tercero.....	378
5. Enriquecimiento ilícito de particulares.....	379
5.1. Antecedentes legislativos.....	379
5.2. Estructura de la norma.....	380
5.2.1. Incremento patrimonial no justificado.....	380
5.2.2. Recibo y detentación: directa o por tercero.....	380
5.2.3. Derivado de actividades delictivas.....	381
5.2.3.1. Significado.....	382
5.2.3.2. No necesidad de fallo previo.....	385
5.3. Distinción con el enriquecimiento ilícito de servidores.....	388
5.3.1. Sujeto activo.....	389
5.3.2. Objeto jurídico.....	389
5.3.3. Fundamento del incremento patrimonial injustificado.....	389
5.3.4. Naturaleza del tipo penal.....	389

**CAPÍTULO VII
PREVARICATO**

I. Consideraciones generales.....	391
A. Legislación comparada.....	391
1. Código Penal italiano de 1930.....	391
2. Código Penal español.....	392
2.1. Código Penal anterior.....	392
2.2. Código Penal actual.....	394
3. Código Penal argentino.....	395
3.1. Prevaricato.....	395
3.2. Denegación y retardo de justicia.....	396
B. Evolución normativa.....	396
1. Código Penal de 1890.....	396
2. Código Penal de 1936.....	398
2.1. Elementos objetivos de la estructura.....	398
2.2. Elementos subjetivos de la estructura.....	399
3. Trabajos preparatorios del Código Penal de 1980.....	400
3.1. Comisión redactora de 1974.....	400
3.2. Comisión redactora de 1978.....	401
3.3. Comisión revisora de 1979.....	402
4. Código Penal de 1980.....	403

5. Código Penal de 2000.....	404
5.1. Prevaricato por acción.....	404
5.2. Prevaricato por omisión.....	405
5.3. Prevaricato por asesoramiento ilegal.....	405
5.4. Circunstancia de agravación.....	405
II. De los tipos penales en particular.....	405
A. Prevaricato por acción.....	405
1. Sujetos.....	406
1.1. Sujeto activo.....	406
1.1.1. Funcionarios de derecho y de hecho.....	406
1.1.2. Materializable por cualquier servidor.....	407
1.2. Sujeto pasivo.....	408
2. Objetos.....	411
2.1. Objeto jurídico.....	411
2.2. Objeto material.....	411
2.2.1. Forma externa.....	412
2.2.1.1. Significado.....	412
2.2.1.1.1. Resolución.....	412
2.2.1.1.2. Dictamen.....	417
2.2.1.1.3. Concepto.....	419
2.2.1.2. Caracterización externa.....	421
2.2.1.2.1. Verbal o escrito.....	421
2.2.1.2.2. Nivel de ejecutoria del acto proferido.....	422
2.2.2. Manifiesta contrariedad con la ley.....	423
2.2.2.1. Qué se entiende por ley?.....	423
2.2.2.2. Significado.....	425
2.2.2.2.1. Evolución legislativa.....	425
2.2.2.2.2. Naturaleza jurídica.....	426
2.2.2.2.3. Contenido y alcance.....	428
2.2.2.2.3.1. Dolo.....	429
2.2.2.2.3.2. No excluye posibilidad hermenéutica.....	434
2.2.2.2.3.3. Manifestación.....	440
3. Conducta.....	441
4. Concurso de tipos.....	442
4.1. Con el abuso de autoridad.....	442
4.2. Con el abuso de función pública.....	444
4.3. Concurso homogéneo.....	446
B. Prevaricato por omisión.....	446
1. Precisión preliminar.....	447
2. Razón de acriminación.....	447
3. Fundamento normativo.....	448
4. Estructura de la norma.....	448
4.1. Sujeto activo calificado.....	449
4.2. Conducta objetiva.....	449
4.2.1. Significado.....	450
4.2.2. Caracterización.....	451
4.3. Objeto material.....	453
4.4. Elemento normativo del tipo.....	453

4.5. Dolo	454
5. Dispositivos amplificadores del tipo	457
5.1. Posibilidad de tentativa	457
5.2. Concurso de tipos penales	458
C. Circunstancia de agravación punitiva.....	459

CAPÍTULO VIII

ABUSOS DE AUTORIDAD Y OTRAS INFRACCIONES

I. Generalidades.....	461
1. Contenidos	461
2. Naturaleza jurídica de este capítulo.....	463
3. Fundamentos del capítulo.....	463
3.1. Fundamento filosófico	463
3.2. Fundamento jurídico.....	464
4. Modificaciones	464
II. De los tipos penales en particular.....	465
A. Abuso de autoridad por acto arbitrario e injusto	465
1. Reglamentación positiva.....	465
2. Antecedentes legislativos.....	465
3. Naturaleza jurídica	468
3.1. Concurso de tipos penales.....	468
3.2. Concurso de personas	470
4. Elementos genéricos del tipo	470
4.1. Sujetos	470
4.1.1. Sujeto activo	470
4.1.2. Sujeto pasivo	471
4.2. Objetos.....	471
4.2.1. Objeto Jurídico	471
4.2.2. Objeto material	471
4.3. Conducta	471
4.3.1. Comisión de un acto arbitrario e injusto	471
4.3.1.1. Verbo rector: cometer.....	471
4.3.1.2. Objeto material inmediato: el acto.....	473
4.3.1.3. Cualificación: arbitrario e injusto	474
4.3.1.3.1. Significado	474
4.3.1.3.2. Manifestaciones	475
4.3.2. Vinculación funcional	477
4.3.3. Tipo penal subsidiario.....	477
5. Dispositivos amplificadores del tipo	478
5.1. Tentativa	478
5.2. Concurso de tipos penales.....	478
B. Abuso de autoridad por omisión de denuncia	479
1. Antecedentes legislativos.....	479
2. Razón de acriminación.....	481
3. Análisis de la estructura	482
3.1. Sujetos	482
3.1.1. Sujeto activo	482
3.1.2. Sujeto pasivo	483
3.2. Objetos.....	483

3.2.1. Objeto jurídico.....	483
3.2.2. Objeto material	483
3.3. Conducta.....	484
3.3.1. Conocimiento de la comisión de un delito.....	484
3.3.1.1. El conocimiento que exige la norma	484
3.3.1.1.1. Contenido.....	484
3.3.1.1.2. La obtención de ese conocimiento	485
3.3.1.1.3. El grado o nivel del conocimiento	486
3.3.1.2. Referente cognoscitivo.....	487
3.3.2. Conducta punible de investigación oficiosa.....	487
3.3.3. Omisión punible	488
4. Consideraciones punitivas	489
C. Revelación de secreto	489
1. Generalidades	490
1.1. Antecedentes legislativos	490
1.2. El secreto	490
1.2.1. Qué se entiende por secreto	490
1.2.1.1. Origen del secreto	491
1.2.1.2. Protección estatal del secreto	491
1.2.2. Contenido y límites de la protección.....	492
2. Análisis de la estructura	494
2.1. Sujetos	494
2.1.1. Sujeto activo	494
2.1.1.1. El ex-servidor público.....	494
2.1.1.2. El destinatario de la información	495
2.1.2. Sujeto pasivo.....	496
2.2. Objetos.....	496
2.2.1. Objeto jurídico.....	496
2.2.2. Objeto material	497
2.2.2.1. Documento	497
2.2.2.1.1. Contenido y significado.....	497
2.2.2.1.2. Requisitos	497
2.2.2.1.3. Clasificación.....	498
2.2.2.1.4. Documento reservado.....	498
2.2.2.2. Noticia	499
2.3. Conducta.....	500
2.3.1. Verbo rector: dar a conocer.....	500
2.3.1.1. Forma comportamental exigida.....	501
2.3.1.2. Necesidad de un perjuicio	502
2.3.1.3. Obtención de la información reservada	503
2.3.2. Elementos descriptivos modales del tipo	504
2.3.2.1. Lo indebido en la revelación	505
2.3.2.2. El deber de reserva	505
3. Dispositivos amplificadores del tipo	507
3.1. Formas imperfectas	507
3.2. Concurso de tipos penales	508
4. Evaluación general del tipo	508
D. Utilización de asunto sometido a reserva.....	508

1. Antecedentes legislativos.....	509
2. Análisis de los elementos genéricos	511
2.1. Sujetos	511
2.2. Objetos	511
2.2.1. Objeto jurídico.....	511
2.2.2. Objeto material	512
2.2.2.1. Significado de los vocablos utilizados para describir el objeto material	512
2.2.2.1.1. La descripción del objeto material en el Código Penal de 1936.....	512
2.2.2.1.2. La descripción del objeto material en los códigos penales de 1980 y 2000	512
2.2.2.2. La adecuada redacción para la descripción del objeto material de la infracción.....	513
2.3. La conducta.....	515
2.3.1. Verbo rector: utilizar.....	515
2.3.2. Presupuestos normativos de la conducta.....	515
2.3.2.1. Obtención de un provecho propio o ajeno	516
2.3.2.2. Obtención de la información por razón de sus funciones	517
2.3.2.3. El deber de secreto o reserva	518
2.3.2.4. Naturaleza subsidiaria del tipo penal	518
3. Evaluación general de la figura.....	518
E. Utilización indebida de información oficial privilegiada	519
1. Antecedentes normativos.....	519
2. Reglamentación de la información privilegiada.....	522
3. Análisis de la estructura	522
3.1. Sujetos	522
3.1.1. Sujeto activo	522
3.1.2. Sujeto pasivo	523
3.2. Objetos	523
3.2.1. Objeto jurídico.....	523
3.2.2. Objeto material	523
3.3. Conducta	524
4. Concurso aparente de tipos penales	525
F. Asesoramiento y otras actuaciones ilegales.....	525
1. Antecedentes legislativos.....	526
2. Análisis de la estructura	528
2.1. Sujetos	528
2.1.1. Sujeto activo	528
2.1.1.1. El defensor del pueblo.....	528
2.1.1.2. El ministerio público	528
2.1.1.3. Los abogados del INPEC.....	529
2.1.2. Sujeto pasivo	529
2.2. Objetos.....	529
2.2.1. Objeto jurídico.....	529
2.2.2. Objeto material	529
2.3. Conducta.....	530
2.3.1. Verbos rectores	530
2.3.1.1. Significado.....	530
2.3.1.2. Calificación circunstancial del agente	530
2.3.2. Elemento descriptivo modal del tipo.....	531
2.3.3. Elemento normativo del tipo	533

3. Tipo penal subordinado.....	533
4. Dispositivos amplificadores del tipo	534
4.1. Formas imperfectas	534
4.2. Participación.....	534
4.3. Concurso de tipos penales.....	534
5. Evaluación general.....	535
G. Intervención en política	535
1. Antecedentes legislativos.....	536
1.1. Antecedentes remotos.....	536
1.2. Antecedentes inmediatos	538
2. Análisis de los elementos genéricos.....	541
2.1. Sujetos	541
2.1.1. Sujeto activo.....	541
2.1.2. Sujeto pasivo.....	542
2.2. Objetos	542
2.2.1. Objeto jurídico	542
2.2.2. Objeto material	542
2.2.2.1. Comités, juntas o directorios políticos	543
2.2.2.2. Utilización del poder.....	543
2.3. Conducta	543
3. Formas imperfectas.....	544
4. Evaluación general.....	544
H. Empleo ilegal de la fuerza pública.....	545
1. Generalidades	545
1.1. Caracterización	545
1.2. Antecedentes legislativos.....	546
1.3. Estructura de la norma.....	547
2. Análisis de los elementos genéricos.....	547
2.1. Sujetos	547
2.2. Objetos.....	548
2.2.1. Objeto jurídico.....	548
2.2.2. Objeto material	548
2.3. Conducta	549
2.3.1. Hipótesis comportamentales previstas.....	549
2.3.2. Elementos subjetivos del tipo	550
2.3.2.1. Consumar acto arbitrario o injusto	550
2.3.2.2. Impedir o estorbar el cumplimiento de orden legítima de otra autoridad.....	551
3. Dispositivos amplificadores del tipo	552
3.1. Tentativa	552
3.2. Concurso de tipos penales.....	552
3.3. Concurso de personas	553
4. Evaluación general del tipo	553
I. Omisión de apoyo	553
1. Generalidades	553
1.1. Antecedentes legales.....	553
1.2. Caracterización del tipo.....	554
2. Análisis de los elementos genéricos.....	555
2.1. Sujetos	555

2.1.1. Sujeto activo	555
2.1.2. Sujeto pasivo	556
2.2. Objetos	556
2.2.1. Objeto jurídico	556
2.2.2. Objeto Material	557
2.3. Conducta	557
2.3.1. Presupuesto de la norma: deber de actuar	557
2.3.2. Verbos rectores	558
2.3.3. Caracterización del apoyo	559
2.3.3.1. Solicitado por autoridad competente	559
2.3.3.2. Las formas legales	560
3. Dispositivos amplificadores del tipo	560
3.1. Tentativa	560
3.2. Concurso de tipos	560
4. Evaluación general	561

**CAPÍTULO IX
DE LA USURPACIÓN Y ABUSO DE FUNCIONES PÚBLICAS**

I. Generalidades	563
1. Razón de acriminación	563
2. Antecedentes	563
3. Modificaciones legislativas	564
3.1. Usurpación de funciones públicas	565
3.2. Abuso de función pública	565
3.3. Simulación de investidura o cargo	565
3.4. Circunstancia de agravación	565
4. Sentido de protección	566
II. Los tipos penales en particular	566
A. Usurpación de funciones públicas	566
1. Análisis de la estructura	566
1.1. Sujetos	566
1.1.1. Sujeto activo	566
1.1.2. Sujeto pasivo	567
1.2. Objetos	567
1.2.1. Objeto jurídico	567
1.2.2. Objeto material	568
1.3. Conducta	568
1.3.1. Ejercicio de funciones públicas	568
1.3.2. Ejercicio sin autorización legal	569
1.3.3. Funciones inherentes al cargo usurpado	569
2. Dispositivos amplificadores del tipo	569
2.1. Tentativa	569
2.2. Concurso de tipos	570
2.3. Concurso de personas	570
3. Evaluación general de la norma	570
B. Simulación de investidura o cargo	571
1. Generalidades	571
2. Análisis de los elementos genéricos	571
2.1. Sujetos	571

2.1.1. Sujeto activo	571
2.1.2. Sujeto pasivo	572
2.2. Objetos	572
2.2.1. Objeto jurídico.....	572
2.2.2. Objeto material	572
2.3. Conducta	573
2.3.1. Verbos rectores	573
2.3.2. Contenido direccional de la conducta.....	574
3. Dispositivos amplificadores del tipo	574
3.1. Tentativa	574
3.2. Concurso de tipos penales	575
3.2.1. Con la estafa.....	575
3.2.2. Con el hurto agravado	575
4. Evaluación global del tipo	576
C. Abuso de función pública	576
1. Generalidades.....	576
1.1. Presentación.....	576
1.2. Antecedentes legislativos	576
2. Análisis de los elementos genéricos.....	577
2.1. Sujetos.....	577
2.2. Objetos	578
2.2.1. Objeto jurídico	578
2.2.2. Objeto material	578
2.3. Conducta	578
2.3.1. Realización de funciones públicas	579
2.3.2. Funciones públicas diversas de las que legalmente corresponden.....	579
2.3.3. Elemento descriptivo: abusando del cargo	580
3. Dispositivos amplificadores del tipo	581
3.1. Tentativa	581
3.2. Concurso de tipos penales	581
3.2.1. Con el abuso de autoridad genérico	581
3.2.2. Con el prevaricato	581
4. Punibilidad.....	582

CAPÍTULO X

DELITOS CONTRA LOS SERVIDORES PÚBLICOS

A. Generalidades	583
1. Contenido general del capítulo	583
2. Antecedentes	583
2.1. Código Penal Italiano	583
2.2. Código Penal colombiano de 1936	584
2.3. Código Penal colombiano de 1980	584
2.4. Código Penal de 2000.....	585
3. El concepto de violencia	585
B. Violencia contra servidor público.....	588
1. Evolución normativa	588
2. Análisis de los elementos genéricos	589
2.1. Sujetos	589
2.1.1. Sujeto activo	589

2.1.2. Sujeto pasivo	589
2.2. Objetos	589
2.2.1. Objeto jurídico	589
2.2.2. Objeto material	590
2.3. Conducta	590
2.3.1. Núcleo del tipo: ejercer violencia	590
2.3.2. Elemento subjetivo del tipo	591
2.3.2.1. Ejecutar u omitir acto propio del cargo	591
2.3.2.2. Realizar acto contrario a los deberes oficiales	592
3. Dispositivos amplificadores del tipo	592
3.1. Tentativa	592
3.2. Concurso de tipos penales	593
C. Perturbación de actos oficiales	593
1. Generalidades	593
2. Objeto material	594
3. Conducta	595
3.1. Variantes comportamentales	595
3.2. Elemento descriptivo de carácter modal	596

CAPÍTULO XI

UTILIZACIÓN INDEBIDA DE INFORMACIÓN E INFLUENCIA DERIVADAS DEL EJERCICIO DE FUNCIÓN PÚBLICA

A. Ubicación legal	599
B. Utilización indebida de información obtenida en el ejercicio de función pública	600
1. Elementos estructurales	600
2. Análisis de la estructura	601
2.1. Sujetos	601
2.1.1. Sujeto activo	601
2.1.2. Sujeto pasivo	601
2.2. Objetos	601
2.2.1. Objeto jurídico	601
2.2.2. Objeto material	602
2.2.2.1. Puede ser oficial o privada	602
2.2.2.2. No conocida por el público	602
2.2.2.3. Provecho propio o de tercero	603
2.2.2.4. Utilizable legalmente después del año	603
2.3. Conducta	603
3. Evaluación general del tipo	603
C. Utilización indebida de influencias derivadas del ejercicio de función pública	603
1. Estructura de la norma	604
2. Análisis de la estructura	604
2.1. Sujeto activo	604
2.2. Núcleo del tipo	604
2.3. Elemento normativo específico	605
2.4. Elemento descriptivo modal	605
3. Pena imponible	606
D. Soborno transnacional	606
1. Antecedentes históricos	607
1.1. Antecedentes inmediatos: convención interamericana para la lucha contra la corrupción	607

1.2. Antecedentes mediatos: ley de prácticas corruptas en el extranjero -U.S.A.....	610
1.2.1. Prohibición de pagos corruptos	610
1.2.2. Extensión de las previsiones normativas.....	611
1.2.3. Elementos estructurales del delito	611
1.2.4. Pagos a terceros	612
1.2.5. Pagos permitidos	612
1.2.6. Sanciones	613
1.2.7. Sanciones adicionales	614
1.2.8. Determinación de la legislación interna	614
2. Objeto jurídico y sentido de protección.....	615
3. Estructura de la norma.....	616
E. Asociación para la comisión de un delito contra la Administración Pública.....	617
1. Origen legislativo.....	617
2. Objeto jurídico y sentido de protección.....	618
3. Estructura de la norma.....	619