

CARLOS G. CASTRO CUENCA

(Coord.)

MANUAL DE DERECHO PENAL

PARTE ESPECIAL

Tomo II

Colaboradores

MAJER NAYI ABUSHIHAB

ANDRÉS A. ARAUJO ARIZA

FABIO BALLESTEROS CORREA

FRANCISCO BERNATE OCHOA

LUIS ADOLFO DIAZGRANADOS

JUAN CARLOS FORERO RAMÍREZ

JUAN PABLO GALEANO REY

NATHALIA A. GIL LEMUS

LUIS F. HENAO CARDONA

JAIME LOMBANA VILLALBA

ANDREA CATALINA MANZANO

WILSON A. MARTÍNEZ SÁNCHEZ

JULIO C. MONTAÑEZ RUIZ

GUSTAVO MORENO

CARLOS A. NÚÑEZ DE LEÓN

ERNESTO ORTIZ DÍAZ

ÁLVARO OSORIO CHACÓN

JUANITA MARÍA OSPINA PERDOMO

ALBERTO J. REY BOEK

ALFREDO RODRÍGUEZ MONTAÑA

CAMILO SEPÚLVEDA

MARGARITA TIRADO ÁLVAREZ



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2011



ÍNDICE GENERAL

PARTE CUARTA

DELITOS CONTRA EL ORDEN SOCIOECONÓMICO

CAPÍTULO PRIMERO

ORIGEN Y EVOLUCIÓN DE LOS DELITOS FINANCIEROS EN EL DERECHO COLOMBIANO

WILSON A. MARTÍNEZ SÁNCHEZ

	PÁG.
1. Introducción	3
2. Evolución de los delitos financieros.....	3
A) Antecedentes en el derecho administrativo financiero.....	3
B) El origen de los delitos financieros	8
3. Delitos financieros en el decreto 2920 de 1982.....	12
A) Utilización indebida de fondos captados del público.....	12
B) Realización de operaciones no autorizadas con accionistas.....	15
C) Captación masiva y habitual no autorizada.....	19
4. Primer pronunciamiento sobre la constitucionalidad de los delitos financieros	21
5. Consecuencias de la expansión del derecho penal colombiano	29
6. El afianzamiento del derecho penal financiero como legislación permanente	33
A) Utilización indebida de fondos captados del público.....	37
B) Realización de operaciones no autorizadas con accionistas.....	45
7. La incorporación de los delitos financieros al Código Penal	52
8. Modificaciones recientes a los delitos financieros	56
9. La crisis de la captación de 2008	68
10. Legislación vigente a 31 de diciembre de 2009 en materia de delitos financieros.....	76
11. Bibliografía.....	77

CAPÍTULO SEGUNDO

DELITOS CONTRA EL ORDEN ECONÓMICO Y SOCIAL QUE AFECTAN A LOS CONSUMIDORES

FABIO BALLESTEROS CORREA

MAJER NAYI ABUSHIHAB

1. El bien jurídico tutelado	81
2. Del acaparamiento.....	88

	PÁG.
3. De la especulación.....	96
4. De la alteración y modificación de calidad, cantidad, peso o medida.....	100
5. Del ofrecimiento engañoso de productos y servicios.....	102
6. Agiotaje	105
7. Pánico económico	109
8. Ilícita explotación comercial	115
9. Daño en materia prima, producto agropecuario o industrial	118
10. Usura	122
11. Bibliografía.....	135

CAPÍTULO TERCERO

LAVADO DE ACTIVOS Y CONDUCTAS AFINES

CARLOS G. CASTRO CUENCA

1. Lavado de activos.....	137
A) Problemática político-criminal.....	137
B) Bien jurídico.....	142
C) Elementos objetivos	144
a) Sujeto activo	144
b) Conducta	145
2. Objeto material.....	147
A) Elementos subjetivos.....	150
3. Omisión de control	151
A) Sujeto activo.....	153
B) Conducta.....	154
C) Elemento subjetivo.....	156
D) Modalidad especial en la salud	156
4. Enriquecimiento ilícito.....	157
5. Testaferrato.....	166
6. Bibliografía.....	168

CAPÍTULO CUARTO

LA PROTECCIÓN PENAL DE LA PROPIEDAD INDUSTRIAL

ALFREDO RODRÍGUEZ MONTAÑA

1. Introducción	171
2. Tipos penales contra la propiedad industrial	173
3. De los elementos comunes a los tipos penales contra la propiedad industrial	175
A) Del marco jurídico aplicable a los tipos penales contra la propiedad industrial y su concepción como tipos penales con ingredientes normativos	175
B) Del objeto de protección	180
C) De los verbos rectores en correlación con el interés general	185
D) Del elemento subjetivo del tipo: "dolo".....	189
4. De la ubicación sistemática de los tipos penales contra la propiedad intelectual en el Código Penal y del bien jurídico protegido	190

	PÁG.
A) De la consagración de los tipos penales contra la propiedad industrial como tipos contra el patrimonio económico.....	191
B) De la consagración de los tipos penales contra la propiedad industrial como título independiente en que el bien jurídico protegido es la propiedad industrial	193
C) De la consagración de los tipos penales contra la propiedad industrial como delitos contra el orden económico y social.....	193
5. Conclusiones	197
6. Bibliografía.....	198

CAPÍTULO QUINTO

LA PROTECCIÓN PENAL DEL DERECHO DE AUTOR

FRANCISCO BERNATE OCHOA

1. Introducción	199
2. La protección penal del derecho de autor como una medida residual de protección	200
3. El interés jurídicamente tutelado y la legitimidad de la intervención penal para sancionar las conductas atentatorias contra los derechos de autor.....	202
A) El bien jurídicamente tutelado en los delitos contra el derecho de autor....	202
B) Legitimidad de la intervención penal para la protección del derecho de autor	209
4. Las formas de ataque al bien jurídico contenidas en el Código Penal colombiano	212
A) La violación de los derechos morales de autor	213
B) La infracción a los derechos patrimoniales de autor.....	219
5. Desarrollo de la jurisprudencia	225
A) La sentencia del porte de discos compactos obtenidos con infracción a los derechos de autor	226
B) Sentencia de 30 de abril de 2008. Sentencia de la copia ilegal de discos compactos y descarga de archivos <i>peer-to-peer</i> (p2p).....	227
6. Bibliografía.....	232

PARTE QUINTA

DELITOS CONTRA LA ADMINISTRACIÓN
PÚBLICA Y DE JUSTICIA

CAPÍTULO PRIMERO

PECULADO

JAIME LOMBANA VILLALBA

1. Bien jurídico.....	237
-----------------------	-----

	PÁG.
2. Evolución histórica.....	239
3. Sujeto activo.....	240
4. Modalidades.....	245
A) Peculado por apropiación.....	245
a) Tipo objetivo.....	246
b) Tipo subjetivo.....	249
B) Peculado por uso.....	250
C) Peculado por apropiación oficial diferente.....	252
D) Peculado culposo.....	254
E) Destino de recursos del tesoro para el estímulo o beneficio indebido de explotadores y comerciantes de metales.....	258
5. Atenuación punitiva.....	259
6. Agravación especial en frente a la salud.....	260
7. Bibliografía.....	260

CAPÍTULO SEGUNDO

COHECHO

MARGARITA TIRADO ÁLVAREZ

1. De los delitos contra la administración pública.....	263
2. Delito de cohecho.....	264
A) Generalidades.....	264
B) Antecedentes históricos.....	264
C) Antecedentes legislativos.....	265
a) Código Penal colombiano de 1890.....	265
b) Código Penal de 1936.....	266
c) Código Penal de 1980.....	267
d) Ley 190 de 1995, Estatuto Anticorrupción.....	267
e) Código Penal de 2000, ley 599.....	268
3. Análisis del delito.....	269
A) Cohecho propio.....	269
a) Sujeto activo.....	270
b) Sujeto pasivo.....	270
c) Objeto jurídico.....	271
d) Objeto material.....	271
e) Conducta.....	271
f) Elemento normativo del tipo penal.....	272
g) Elemento subjetivo del tipo penal.....	273
h) Modalidad de la conducta.....	273
i) Causales de justificación.....	273
j) Punibilidad.....	273
B) Cohecho impropio.....	273
a) Sujeto activo.....	274

b) Sujeto pasivo.....	274
c) Objeto jurídico	274
d) Objeto material	274
e) Conducta	275
f) Elemento normativo del tipo penal	275
g) Elemento subjetivo del tipo penal	275
h) Modalidad de la conducta.....	275
i) Punibilidad.....	275
C) Cohecho por dar u ofrecer.....	275
a) Sujeto activo	276
b) Sujeto pasivo.....	276
c) Objeto jurídico	276
d) Objeto material	276
e) Conducta	276
f) Modalidad de la conducta	277
g) Punibilidad.....	277
4. Bibliografía.....	277

CAPÍTULO TERCERO

DELITOS DE CELEBRACIÓN
INDEBIDA DE CONTRATOS

CARLOS G. CASTRO CUENCA
GUSTAVO MORENO

1. Violación del régimen constitucional de inhabilidades e incompatibilidades	279
A) Origen y evolución.....	279
B) Sujeto activo.....	282
C) Conducta	283
D) Objeto material.....	288
E) Elemento subjetivo.....	289
F) Valoración	289
2. Interés indebido en la celebración de contratos	290
A) Origen y evolución.....	290
B) Clasificación del tipo penal.....	294
C) Sujeto activo.....	295
D) Conducta	296
E) Actuaciones en beneficio de la administración pública	304
F) Tipo subjetivo.....	306
3. La celebración de contrato sin el cumplimiento de los requisitos legales en Colombia	308
A) Evolución	309
B) Sujeto activo.....	311
C) Objeto material.....	311

	PÁG.
D) Conducta	312
E) Elementos subjetivos	319
F) El problema de los concursos	321
4. Bibliografía.....	325

CAPÍTULO CUARTO

EL VALOR DE LA INFORMACIÓN. LA FIDELIDAD Y LA RESERVA DE LOS SERVIDORES PÚBLICOS

JUAN CARLOS FORERO RAMÍREZ

JUANITA MARÍA OSPINA PERDOMO

1. Delitos cuyo objeto es la información y son cometidos por servidores públicos.....	328
2. Delitos cuyo objeto es la información y no tienen sujeto cualificado.....	329
3. El valor de la información. La fidelidad y la reserva de los servidores públicos.....	330
4. Conductas punibles que propenden la protección penal del bien jurídico “administración pública” y cuyo objeto es la información.....	331
A) De los abusos de autoridad y otras infracciones (capítulo VIII del Código Penal)	331
a) De la revelación de secreto (artículos 418 y 418B).....	331
b) De la utilización de asunto sometido a secreto o a reserva.....	335
c) De la utilización indebida de información privilegiada.....	337
B) De la utilización indebida de información y de influencias derivadas del ejercicio de la función pública	343
5. Otras formas de protección de la información en el sector público	347
6. Conclusiones	347
7. Bibliografía.....	350

CAPÍTULO QUINTO

EL PREVARICATO

CAMILO SEPÚLVEDA

1. ¿Por qué existe el delito de prevaricato en nuestro ordenamiento?	352
2. El prevaricato y el bien jurídico “administración pública”	354
3. Composición dogmática del delito de prevaricato	355
A) Autoría y participación	355
B) La conducta.....	357
C) Títulos de atribución de la conducta	363
4. Breves consideraciones procesales.....	366
5. Bibliografía.....	367

CAPÍTULO SEXTO

DELITOS CONTRA LA EFICAZ
Y RECTA IMPARTICIÓN DE JUSTICIA

CARLOS G. CASTRO CUENCA

FRANCISCO BERNATE OCHOA

	PÁG.
1. Introducción	369
2. Falsas imputaciones ante las autoridades	372
A) Bien jurídico.....	372
B) Falsa denuncia.....	373
C) Falsa autoacusación	380
D) Disposiciones generales	381
3. Omisión de denuncia.....	382
4. Falso testimonio	384
A) Falso testimonio	384
B) Soborno	386
C) Infidelidad a los deberes profesionales	387
5. Favorecimiento.....	390
A) Encubrimiento.....	390
B) Receptación.....	391
6. Fuga de presos.....	394
A) Fuga de presos propiamente dicha	394
B) Favorecimiento a la fuga.....	396
7. Fraude procesal	397
8. Fraude a resolución judicial	400
9. Delitos contra los medios de prueba y otras infracciones	402
10. Bibliografía.....	403

CAPÍTULO SÉPTIMO

URBANIZACIÓN ILEGAL Y OTROS DELITOS
RELACIONADOS CON LA CORRUPCIÓN

LUIS F. HENAO CARDONA

CARLOS G. CASTRO CUENCA

1. El tráfico de influencias	407
A) Sujeto activo.....	408
B) Conducta	408
C) Criterios delimitadores de la influencia	410
D) Elementos subjetivos	410
2. Corrupción de agentes públicos extranjeros.....	411
3. Bibliografía.....	415

PARTE SEXTA

OTROS DELITOS CONTRA
BIENES JURÍDICOS COLECTIVOS

CAPÍTULO PRIMERO

LOS DELITOS CONTRA LA FE PÚBLICA

FRANCISCO BERNATE OCHOA

NATHALIA A. GIL LEMUS

PÁG.

1. Introducción	421
2. La fe pública como objeto de tutela penal.....	422
A) Fe pública y modelo de Estado	422
B) Origen del concepto fe pública y crítica frente a su manejo en el Código Penal colombiano.....	424
C) Tesis sobre el contenido del bien jurídico de fe pública	425
D) Tesis para las cuales el bien jurídico es la fe pública.....	425
E) Tesis para las cuales el bien jurídico es el medio de prueba	426
F) Tesis para las cuales la falsedad documental es un delito pluriofensivo que ofende la fe pública y el medio de prueba	428
G) Tesis para las cuales el bien jurídico es la relación material subyacente en el documento probatorio	429
H) Tesis funcionalista de la fe pública	429
I) Toma de postura	430
3. El dolo en los delitos contra la fe pública	431
4. Los delitos de falsedad de moneda.....	432
5. Falsedad en sellos, efectos oficiales y falsedad marcaría.....	439
6. Falsedad documental	443
A) El documento. Concepto y funciones	443
B) El documento. Funciones y elementos.....	445
C) Falsedad material y falsedad ideológica	451
D) La falsedad ideológica en documentos privados en Colombia	462
7. Otras formas de ataque al bien jurídico: los delitos de obtención y uso de documento público falso, y destrucción, supresión u ocultamiento de documento público.....	467
8. Bibliografía.....	472

CAPÍTULO SEGUNDO

DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE
Y LOS RECURSOS NATURALES

JUAN P. GALEANO REY

JULIO C. MONTAÑEZ RUIZ

1. Introducción	475
2. Ilícito aprovechamiento de los recursos naturales.....	479

	PÁG.
A) Recursos de la flora.....	481
B) Situación nacional en materia de tráfico ilegal de fauna y flora silvestre...	482
3. Violación de fronteras para la explotación de recursos naturales	483
4. Manejo ilícito de microorganismos nocivos	484
5. Daños en los recursos naturales	487
6. Contaminación ambiental.....	488
A) La postura de la doctrina y la jurisprudencia extranjeras.....	490
B) La postura de los autores de este estudio	491
7. Contaminación ambiental culposa por explotación de yacimiento minero o hidrocarburo	492
8. La experimentación ilegal en especies animales o vegetales.....	493
9. Pesca ilegal.....	494
10. Caza ilegal.....	497
11. Invasión de áreas de especial importancia ecológica.....	498
12. Explotación ilícita de yacimiento minero y otros materiales	499
13. Modalidad culposa	500
14. Responsabilidad penal de las personas jurídicas.....	500
15. Bibliografía.....	505

CAPÍTULO TERCERO

DELITOS CONTRA LA SEGURIDAD PÚBLICA

JUAN RAMÓN MARTÍNEZ VARGAS

CARLOS G. CASTRO CUENCA

1. Terrorismo	508
A) Bien jurídico tutelado.....	508
B) La tipificación del terrorismo	509
a) Tipificación mediante la agravación de conductas punibles comunes....	510
b) Terrorismo como delito autónomo.....	511
c) Financiación del terrorismo	516
d) Otras conductas afines	517
2. Amenazas	518
3. Concierto para delinquir.....	522
4. Delitos de peligro común	525
A) Delitos que implican daño	525
B) Perturbación o alteración de servicios	527
C) Delitos relacionados con objetos peligrosos	528
D) Delitos relacionados con armas	531
5. Bibliografía.....	536

CAPÍTULO CUARTO

DELITOS ELECTORALES

JUAN PABLO GALEANO REY

1. Antecedentes históricos.....	538
---------------------------------	-----

A) Registro de electores en la antigua Grecia.....	538
B) Prevenir el fraude.....	539
C) Roma.....	540
D) Edad Moderna.....	542
2. Definición del derecho penal electoral.....	543
3. Bien jurídico.....	544
4. Tipificación en la ley 599 de 2000.....	546
A) Perturbación del certamen democrático.....	546
B) Constreñimiento al sufragante.....	547
C) Corrupción al sufragante.....	548
D) Mora en la entrega de documentos relacionados con una votación.....	551
E) Ocultamiento, retención y posesión ilícita de cédulas.....	551
F) Fraudes electorales: fraude al sufragante, fraude en inscripción de cédulas. Voto fraudulento y alteración de resultados electorales.....	552
a) Tipología.....	554
b) Fraude en inscripción de cédulas (trashumancia o trasteo de votos).....	556
c) Voto fraudulento.....	556
d) Favorecimiento de voto fraudulento.....	556
e) Alteración de resultados electorales.....	556
G) Denegación de inscripción.....	556
H) Violencia contra servidor público.....	557
I) Estudio de la realidad electoral colombiana para el MOE para el año 2007.....	557
5. Bibliografía.....	558

CAPÍTULO QUINTO

DELITOS CONTRA EL RÉGIMEN
CONSTITUCIONAL Y LEGAL

ANDREA CATALINA MANZANO

ERNESTO ORTIZ DÍAZ

1. Introducción.....	560
2. Diferentes lecturas del delito político.....	563
3. Concepto moderno del delito político.....	565
4. Análisis postmoderno del delito político. Concepciones soviética, norteamericana e italiana.....	566
5. Historia del delito político en Colombia.....	567
6. Estructura de los delitos contra el régimen constitucional y legal.....	568
A) Características.....	568
B) Criterios para diferenciar el delito político del delito común.....	569
C) Estudio de las conductas tipificadas en el Código Penal colombiano.....	570
a) Rebelión.....	570
b) Sedición.....	572
c) Conspiración.....	576
d) Asonada.....	577

e) Seducción, usurpación y retención ilegal del mando	579
7. Bibliografía.....	580

CAPÍTULO SEXTO

DELITOS CONTRA LA SALUD PÚBLICA
Y LA SEGURIDAD SOCIAL

CARLOS G. CASTRO CUENCA

LUIS ADOLFO DIAZGRANADOS

1. Bien jurídico.....	582
2. Afectaciones a la salud pública.....	583
A) Fabricación o comercialización de sustancias nocivas	583
B) Corrupción de alimentos, productos médicos o material profiláctico.....	585
C) Imitación o simulación de alimentos, productos o sustancias	587
D) Propagación de epidemia	587
E) Contaminación de aguas	590
3. Tráfico de estupefacientes y otras infracciones.....	591
A) Tráfico de estupefacientes	594
B) Estímulo al uso ilícito	598
C) Delitos para la preparación del tráfico de estupefacientes	599
a) Cultivo	600
b) Destinación ilícita de muebles o inmuebles	601
c) Tráfico de precursores.....	603
d) Utilización de pistas ilegales	604
D) Porte de sustancias	604
E) Agravación.....	605
F) Suministro o formulación ilegal.....	606
4. El sistema general de seguridad social en salud y sus defraudaciones	608
A) El bien jurídico de la seguridad social	608
B) La tipificación de conductas contra la seguridad social.....	615
C) Los delitos contra la seguridad social en Colombia.....	618
5. Bibliografía.....	622

CAPÍTULO SÉPTIMO

DE LOS DELITOS INFORMÁTICOS. LEY 1276 DE 2009

ALBERTO J. REY BOEK

CARLOS A. NÚÑEZ DE LEÓN

1. Aspectos generales	624
A) Evolución y estado actual	624
B) Bien jurídico.....	625
2. De los delitos en particular.....	629

	PÁG.
A) Acceso abusivo a sistema informático	629
a) Bien jurídico y naturaleza del problema	629
b) Definición dogmática.....	632
B) Obstaculización ilegítima de sistema informático o red de telecomunicación.....	633
C) Interceptación de datos informáticos	634
D) Daño informático	636
E) Uso de <i>software</i> malicioso	637
F) Violación de datos personales	639
G) Otros delitos realizados mediante la creación de sitios web.....	639
3. Circunstancias de agravación.....	640
4. Bibliografía.....	641

CAPÍTULO OCTAVO

EL ENRIQUECIMIENTO ILÍCITO DE SERVIDORES PÚBLICOS Y DE PARTICULARES

ÁLVARO OSORIO CHACÓN

1. Introducción	642
2. Antecedentes y evolución del delito de enriquecimiento ilícito	643
A) El enriquecimiento ilícito de servidor público.....	643
B) El enriquecimiento ilícito de particulares	646
3. Elementos del enriquecimiento ilícito.....	649
A) El sujeto activo.....	649
a) En el enriquecimiento ilícito de servidor público.....	649
b) En el enriquecimiento ilícito de particulares	653
B) El sujeto pasivo	654
C) La conducta.....	654
a) El verbo rector	654
b) La obtención de un incremento patrimonial injustificado	655
c) La vinculación del incremento patrimonial no justificado, en el enriquecimiento ilícito de servidor público, a una circunstancia temporal.....	659
d) Las formas de obtención del incremento patrimonial no justificado y otras conductas propias de lavado de activos y testaferrato.....	661
e) El origen del incremento patrimonial no justificado	665
D) El objeto material del enriquecimiento ilícito.....	667
E) Los bienes jurídicos tutelados	667
a) En el enriquecimiento ilícito de servidor público.....	667
b) En el enriquecimiento ilícito de particulares.....	669
4. Características del delito de enriquecimiento ilícito	674
A) Carácter subsidiario	674
B) Carácter autónomo del delito de enriquecimiento ilícito de particulares....	675
C) El carácter complementario del tipo penal de enriquecimiento ilícito de particulares.....	681

	PÁG.
D) Carácter doloso del enriquecimiento ilícito	681
5. Concursos entre el enriquecimiento ilícito y otros delitos	682
6. Bibliografía.....	687
Índice de autores	689
Índice de disposiciones	695
Índice de materias	701