

Índice general

Pág.

CAPÍTULO I

Nociones y conceptos generales

1. Concepto de Administración Pública	21
2. Noción o concepto de servidor público	24
3. Los servidores públicos y su valor social	31
4. Categorías de servidores públicos	32
5. Incompatibilidad del contratista o consultor para contratar con persona natural vinculada laboralmente con el operador de contratos, prestador de servicios o asesor externo	36
6. Legislación sobre los servidores públicos	38
7. La Comisión Nacional del Servicio Civil	39
8. Régimen jurídico de los servidores del Banco de la República.....	40
9. La selección de los servidores públicos	40
10. Inhabilidad para desempeñar cargos públicos	45
11. El control social	46
12. Los medios de comunicación en el control de la gestión pública	51
13. Comisión Nacional para la Moralización y Comisión Ciudadana de Lucha contra la Corrupción	58
14. Las probables causas de la corrupción en Colombia	59
15. Posibles soluciones a la corrupción en Colombia.....	64

CAPÍTULO II

Peculado propio o por apropiación

1. Antecedentes históricos del delito de peculado.....	79
2. Noción básica de Administración Pública.....	81
3. ¿Qué significa el verbo rector «apropiar» que utiliza la legislación?.....	92
4. ¿Quién debe ser el servidor público del punible de peculado?.....	94
5. Clases de funcionarios o servidores públicos	94
6. El concepto de servidor público.....	97
6. 1. La autoridad.....	98
6. 2. Trabajador público	99
6. 3. Los asesores	99

6. 4. Los funcionarios de las empresas públicas y de las sociedades de economía mixta	100
6. 5. Concepto administrativo de servidor público	101
7. Generalidades	102
8. El bien jurídico protegido.....	104
9. Autoría y participación	108
9.1. La teoría del dominio del hecho	109
9.1.1. Teoría de la ruptura de la unidad de imputación	109
9.1.2. Teoría de la unidad de imputación	110
9.1.3. Teoría de infracción de deber	111
10. El provecho en el peculado por apropiación	120
11. Las empresas industriales y comerciales del Estado.....	127
11.1. Su naturaleza y evolución normativa	127
11.2. ¿Qué son fondos o bienes parafiscales?.....	138
11.3. ¿Cuáles son las fuentes de recursos de los fondos?.....	138
11.4. ¿Cuántos fondos existen?.....	139
11.5. ¿Quiénes y a quién se hacen los aportes parafiscales?	139
11.6. Los aportes de los empleadores obligados a pagarlos	145
11.7. ¿Qué es la administración, custodia y tenencia?	147

CAPÍTULO III

El peculado por uso, de uso o por utilización

1. Tipo penal	151
2. Aparentes diferencias entre el término uso y utilización	151
3. Tipo objetivo	152
4. Tipo subjetivo.....	157
5. Aspectos negativos del tipo	158
5.1. Atipicidad de la conducta	158
5.2. Antijuridicidad	158
5.3. Culpabilidad	159
6. Consumación y tentativa	159
7. Participación	159
8. El abuso de poder	162
9. Naturaleza de los bienes objeto del delito.....	165

CAPÍTULO IV

Peculado por aplicación oficial diferente

1. Características de la aplicación oficial diferente	180
2. Comprometer, invertir o utilizar sumas superiores a las fijadas en el presupuesto	183
3. Invertir o utilizar de manera no prevista en el presupuesto	185
4. ¿Es posible la tentativa de peculado por aplicación oficial diferente?	186
5. ¿Quiénes pueden ser agentes de este peculado?	187
6. Peculado por aplicación oficial diferente y concurso con contrato sin cumplimiento de los requisitos legales.	189
7. Delito de peculado por aplicación oficial diferente frente a recursos de la seguridad social	192

8. ¿Qué es la seguridad social en una relación laboral?.....	192
9. Principios que rigen la prestación de servicios del Sistema de Seguridad Social Integral en Colombia:	194
10. Componentes del sistema de seguridad social integral.....	195
11. Entidades del Sistema de Seguridad Social Integral en Colombia	196
12. Sistema General de Pensiones	196
13. Los recursos de la seguridad social son de carácter público, que pertenecen al Estado	197
14. Sistema de Seguridad Social en Colombia (Ley 100 de 1993)	201
15. Otros componentes.....	203

CAPÍTULO V

El peculado culposo

1. La intervención de terceros en el extravío culposo de bienes.....	207
2. Posición de la doctrina frente a los terceros en el extravío culposo de bienes ..	208
3. Eventuales soluciones a la intervención de terceros en la pérdida de bienes	209
4. Relación causal entre la culpa y el resultado, en el peculado culposo	211
5. ¿Podrá hablarse de tentativa de peculado culposo?	214
6. ¿Habrá coparticipación en el peculado culposo?	215
7. Peculado culposo en la legislación peruana: una visión que resulta interesante	216
8. Componentes típicos del peculado culposo en el Perú.....	217
9. El sujeto agente: autoría	220
10. El concurso de conductas punibles	220
11. El elemento subjetivo del delito	221
12. Consumación y tentativa	222
13. El peculado y los dispositivos amplificadores de los tipos penales	223
13.1. La tentativa	223
13.2. La tentativa imposible de peculado	226
13.3. La complicidad	227
13.4. El delito provocado	231
13.5. El instituto del reintegro en los delitos de peculado	232
13.6. ¿Quién puede realizar el reintegro?	235

CAPÍTULO VI

Los desaparecidos peculados por extensión o impropio y por error ajeno

1. Sobre bienes de empresas o instituciones en que el Estado tenga la mayor parte .	240
2. Sobre bienes recibidos a cualquier título del Estado, en cualquiera de sus manifestaciones	241
3. Sobre bienes que recauden, administren o custodien pertenecientes a asociaciones profesionales, cívicas, sindicales, comunitarias, juveniles, benéficas o de utilidad común no gubernamentales	243
4. El llamado peculado por error ajeno	246

CAPÍTULO VII

Omisión del agente retenedor o recaudador y destino de los recursos públicos

1. El delito de omisión de agente retenedor o autoretenedor y evasión de impuestos ..	253
---	-----

2. Diferencias entre elusión, evasión y planeación tributaria.....	255
3. Delito de destino de recursos del tesoro para el estímulo o beneficio indebido de exploradores y comerciantes de metales preciosos	269
4. Delitos en los cuales la inhabilidad NO puede imponerse como sanción intemporal	272
5. Delitos respecto de los cuales la inhabilidad no necesariamente debe imponerse como sanción intemporal	273
5.1. Celebración indebida de contratos	273

CAPÍTULO VIII

El delito de fraude de subvenciones

1. ¿Qué es fraude?. Definición	277
2. ¿Qué es una subvención?	278
3. Tipos de subvenciones y ayudas existentes	279
4. Las ayudas sectoriales	281
5. Los llamados incentivos regionales	282
6. Normas legales para otorgamiento de subsidios para VIS y VIP.....	285
7. ¿Cómo funcionan los subsidios familiares para vivienda?.....	285
8. ¿Quiénes otorgan los subsidios familiares de vivienda de interés social y cuál es un hogar objeto del subsidio?	286
9. Modalidades de ahorro.....	287
10. ¿Quiénes no están obligados a realizar ahorro para VIS?	288
11. ¿Cuál es el valor del subsidio familiar de vivienda urbana?.....	288
12. Convocatorias y trámite del subsidio de FONVIVIENDA.....	289
13. Las subvenciones según la Sentencia C-324 DE 2009	291
14. Análisis del tipo penal de fraude de subvenciones	296
14.1. Conducta engañosa	297
14.2. Engaño suficiente o bastante.....	297
14.2.1. El engaño por omisión	298
14.3. El error de la víctima.....	299
14.4. El acto de disposición.....	300
14.5. El perjuicio patrimonial	301
14.6. Dolo de engañar y error sobre los elementos normativos.....	303

Capítulo IX

El delito de concusión

1. Ubicación, concepto y estructura	307
2. Concepto de concusión	307
3. Análisis de la estructura del delito	308
4. Diferencias de la concusión con el cohecho.....	310
5. Concusión propia o explícita y concusión impropia o implícita.....	312
6. Elementos del delito de concusión	314
7. El sentido de los tres (3) verbos rectores alternativos del tipo	316
8. ¿Podrá un servidor público consumir concusión estando por fuera de su jurisdicción territorial?	326
9. Los dispositivos amplificadores de los tipos penales	327

CAPÍTULO X
Los delitos de cohecho

1. Ubicación y concepto	331
2. El fenómeno de la corrupción	333
3. Nociones históricas sobre el cohecho en general	335
4. Concepto del delito de cohecho	336
5. El bien jurídico tutelado en los cohechos	336
6. Los sujetos del delito de cohecho.....	337
7. El delito de cohecho propio o activo	338
8. El delito de cohecho impropio	350
9. El cohecho aparente o no retributivo	352
10. Concusión, cohecho y soborno, no significan legalmente lo mismo	355
11. El cohecho impropio como eufemismo jurídico para bribonías	355
12. El delito de cohecho por dar u ofrecer.....	359

CAPÍTULO XI
Celebración indebida de contratos

1. Nociones generales sobre los contratos estatales	363
2. Los aspectos básicos de los contratos administrativos	364
3. Concepto de contrato administrativo. Caracteres esenciales	364
3.1. La juridicidad	365
3.2. La bilateralidad	365
3.3. Desigualdad de las partes	366
3.4. Restricción de la libertad de las partes	366
3.5. Interés público prevaleciente.....	367
3.6. Régimen legal exorbitante del derecho privado	367
4. Principios rectores del contrato administrativo.....	368
4.1. El principio de legalidad	368
4.2. El principio de continuidad	368
4.3. El principio de mutabilidad	368
4.4. El principio de equilibrio financiero	369
4.4.1. El «hecho del príncipe»	369
4.4.2. Teoría de la imprevisión.....	370
5. Elementos y requisitos del contrato administrativo	371
6. Los sujetos como elemento básico y presupuesto del contrato	372
6.1. Ejercer una función administrativa	372
6.2. La competencia	373
6.3. La capacidad.....	373
6.4. La inscripción en el registro.....	373
6.5. El consentimiento como elemento básico del contrato	373
6.6. La manifestación del consentimiento	373
6.7. Vicios del consentimiento	374
6.8. Los requisitos de forma.....	375
6.9. El objeto como elemento esencial del contrato	375
6.10. La causa como elemento esencial en el contrato	375
6.11. La finalidad de contrato como elemento esencial	376
6.12. Otros presupuestos esenciales de los contratos.....	376

7.	Principios generales de la contratación estatal	376
8.	Administración de documentos en los procesos de selección de contratistas	377
9.	Etapas de planeación	377
9.1.	Elaboración del plan anual de adquisiciones	377
9.2.	Tipificación, estimación y asignación de los riesgos	379
9.3.	Garantías	379
9.4.	Cláusula de indemnidad	379
10.	Etapas del contrato administrativo	380
10.1.	Etapas pre-contractual	380
10.2.	Etapas contractuales	390
10.2.1.	Hitos contractuales	390
10.2.2.	Seguimiento a la ejecución. Supervisión y/o interventoría.....	393
10.2.3.	Procedimientos de pago	394
11.	Etapas post-contractual	394
11.1.	Liquidación de los contratos	395
11.2.	Seguimiento a las actividades posteriores a la liquidación	396
12.	El régimen jurídico especial no es elemento básico del contrato administrativo .	396
13.	La licitación tampoco es elemento esencial del contrato administrativo	397
14.	Otros requisitos del contrato administrativo	397
15.	Concepto de contrato administrativo	398
16.	El contrato administrativo en la jurisprudencia	398
17.	El contrato administrativo en la doctrina	399
18.	Propuesta de definición de contrato administrativo	400
19.	División y clasificación del contrato administrativo	400
19.1.	Contrato de obra pública	401
19.2.	Régimen jurídico de obra pública	401
19.3.	Aspectos relevantes de las obras públicas	402
19.4.	Etapas del contrato de obras públicas	402
20.	Conclusiones:	404
21.	Concepto de contratación estatal en Colombia	404
22.	El contrato estatal y la celebración indebida de contratos.....	405
23.	Caracteres de los tipos de celebración indebida de contratos	407
24.	Contrato con violación al régimen constitucional y legal de inhabilidades e incompatibilidades	407
24.1.	Prohibiciones para contratar	408
24.2.	La intervención en los trámites	409
24.3.	La intervención en la aprobación del contrato	410
24.4.	Intervención en la celebración del contrato.....	410
25.	Delito de interés indebido en la celebración de contratos	412
25.1.	El interés del empleado que contrata	413
25.2.	El interés del empleado a favor de la administración	414
25.2.1.	El interés general como elemento central del ilícito	416
25.2.2.	Interés indebido en la celebración de contratos	417
26.	Celebración indebida de contratos por incumplimiento de los requisitos legales ..	418
27.	Delito de contrato sin el cumplimiento de requisitos legales	420
28.	Las personas condenadas por delitos contra la Administración Pública, no pueden contratar «de por vida» con el Estado	422

CAPÍTULO XII**Delito de tráfico de influencias del servidor público**

1.	El tráfico de influencias en la doctrina extranjera	429
2.	Deficiencias en la redacción del tipo penal colombiano	430
3.	Indeterminación de las conductas incriminadas.....	433
4.	Interpretación sistemática del artículo 411 del código.....	434
5.	La finalidad de la protección penal	435
5.1.	Objeto del delito.....	435
5.2.	Bien jurídico protegido	437
5.3.	Las diversas hipótesis contenidas en el tipo legal	438
6.	La participación en el tráfico de influencias	440
6.1.	Intervención necesaria del tercero en el tráfico de influencias	440
6.2.	Instigación	442
6.3.	Complicidad	444
6.4.	Aspecto subjetivo	444
6.5.	Represión del tercero como partícipe secundario.....	445
7.	Conclusiones sobre la redacción del tipo penal.....	448
8.	Diferencias y semejanzas entre el tráfico de influencias y el cohecho	451
9.	Naturaleza jurídica del tráfico de influencias	455
10.	Delito de tráfico de influencias de particulares	459
11.	El «espacio propio» del delito	464

CAPÍTULO XIII**El delito de enriquecimiento ilícito**

1.	Descripción y estructura del tipo penal	472
2.	El testaferrato como forma de ocultar el enriquecimiento ilícito	476
2.1.	Significado del término testaferrato	476
2.2.	Sociedad interpuesta, instrumental o sociedad pantalla	477
2.3.	Significado del término testaferrato. ¿Quién lo es?	478
3.	El enriquecimiento ilícito de particulares y el derivado del delito de secuestro...	479

CAPÍTULO XIV**Los delitos de prevaricato**

1.	El prevaricato por acción.	485
2.	La tipicidad objetiva del punible de prevaricato por acción	488
3.	Resolución o dictamen contrarios al texto expreso y claro de la ley	488
4.	La cita de pruebas inexistentes o de hechos falsos, como fundamento	489
5.	Apoyar la resolución en leyes supuestas o derogadas	490
6.	La tipicidad subjetiva del tipo penal de prevaricato por acción	490
6.1.	El deber de motivación.....	491
6.2.	Tentativa y consumación	491
6.3.	¿Será el perjuicio condición objetiva de punibilidad?.....	492
6.4.	El concurso de delitos	493
6.5.	El delito de prevaricato por omisión u omisivo	502
6.6.	Circunstancia de agravación punitiva.....	506

CAPÍTULO XV
Los abusos de autoridad y otras infracciones

1.	Abuso de autoridad por acto arbitrario e injusto	509
1.1.	El abuso de autoridad en la política.....	510
1.2.	Causas de responsabilidad para los servidores públicos	512
1.3.	Los abusos de autoridad y otras infracciones contra la gestión administrativa	513
2.	Los abusos de autoridad y el prevaricato	513
3.	Diferencias entre abuso de autoridad, prevaricato y usurpación de funciones públicas.....	514
4.	Abuso de autoridad no contenidos en el tipo penal.....	515
5.	Delito de abuso de autoridad por acto arbitrario o injusto	516
6.	¿Podrá un particular ser partícipe del delito de abuso de autoridad?	519
7.	Diferencias entre lo injusto, lo ilegal, lo arbitrario y lo legítimo	520
8.	¿Existirá arbitrariedad «justa»?.....	522
9.	El objeto material en el abuso de autoridad	523
10.	Delito de abuso de autoridad por omisión de denuncia	524
10.1.	¿Cuándo y cómo se sabe que una conducta es delictiva?	526
10.2.	El conocimiento del delito frente a familiares	528
10.3.	¿Cuándo se debe denunciar por el servidor público?.....	529
11.	El delito de revelación de secreto.....	530
11.1.	¿Qué puede llamarse jurídicamente secreto?	531
11.2.	Límites de protección legal del secreto	534
11.3.	¿Qué es lo reservado?.....	535
11.4.	Razones para sancionar la revelación de secreto	535
11.5.	¿Cuándo se consuma la conducta?	536
11.6.	¿Será posible la tentativa?	537
11.7.	La forma de culpabilidad	538
12.	Delito de utilización de asunto sometido a secreto o reserva	539
12.1.	¿Se equiparán oficio y cargo con fuente de información?	541
13.	Delito de utilización indebida de información oficial privilegiada.....	544
14.	¿En general, en qué consiste el uso de información privilegiada?	546
15.	La primera condena penal por utilización indebida de información privilegiada fue en 2006, por hechos de 2003 del DANE	548
16.	Diez funcionarios del Ministerio de Defensa fueron capturados en el 2014 por uso indebido de datos.....	550
17.	Delito de asesoramiento y otras actuaciones ilegales.....	551
18.	La unidad de conducta en el asesoramiento ilegal, no impide la configuración del concurso de punibles	556
19.	El delito de intervención en política	557
20.	Algunos servidores públicos pueden participar en política	558
20.1.	Contenido general del artículo 127 de la Constitución.....	564
21.	El delito de empleo ilegal de la fuerza pública	570
21.1.	Concepto de fuerza pública	570
21.2.	Poder de Policía y la Fuerza Pública.....	573
21.3.	La policía como representante de la fuerza pública.....	574
21.4.	La Policía en general	575

21.4.1. Concepto de Policía	575
21.4.2. Fundamento legal de la Policía	577
22. Análisis concreto del tipo penal	578
23. El delito de omisión de apoyo	582
23.1. Clases de omisión	582
23.2. Omisión impropia o comisión por omisión	582
23.3. Características del tipo penal	588

CAPÍTULO XVI

Usurpación y abuso de funciones públicas

1. El delito de simulación de investidura o cargo	594
2. El delito de abuso de función pública	600
3. Características del abuso de función pública	602
4. Abuso de función pública y prevaricato. Diferencias.....	603

CAPÍTULO XVII

Delitos contra los servidores públicos

1. Naturaleza jurídica de los punibles	605
2. La tentativa y la forma de culpabilidad culposa	605
3. Los medios de ejecución de los punibles	606
4. El delito de violencia contra servidor público	607
5. El delito de perturbación de actos oficiales	615
5.1. Tratar de impedir o perturbar la reunión o el ejercicio de sus funciones ..	619
5.2. Pretender influir en sus deliberaciones o decisiones:	619
6. El elemento descriptivo de carácter modal	620

CAPÍTULO XVIII

Utilización indebida de información e influencias derivadas del ejercicio de la función pública

1. Delito de utilización indebida de información obtenida en el ejercicio de función pública	622
2. El delito de utilización indebida de influencias derivadas del ejercicio de función pública.....	626
3. El delito de soborno transnacional.....	628
4. Asociación para la comisión de un delito contra la Administración Pública	631
5. Delito de omisión de activos o inclusión de pasivos inexistentes	633
Bibliografía	637