

JAIME ARROYAVE

Magistrado del Tribunal Superior de Pereira, Ex-Fiscal del mismo, y de los Tribunales Superior y Contencioso Administrativo de Manizales. Ex-Fiscal del Juzgado 19 Superior de dicha ciudad y Ex-Juez Penal del Circuito de Calarcá.

EL PECULADO

MANUAL PARA JUECES, FUNCIONARIOS DE INSTRUCCION, ABOGADOS, CONTRALORES, VISITADORES Y EMPLEADOS DE MANEJO.

M A T E R I A S T R A T A D A S

Preliminar

CAPITULO PRIMERO

El Peculado en el desenvolvimiento histórico

PAGINA

| | |
|--|----|
| Peculado y Malversación - Extravío y Usurpación | 16 |
| El vocablo y su equivalencia | 16 |
| El Código de Manu | 17 |
| La Biblia | 20 |
| El Talmud | 21 |
| El Korán | 22 |
| Grecia | 23 |
| Roma | 24 |
| Competencia para estos casos | 24 |
| Colonias romanas | 26 |
| Lex Juliae de Peculatus y Lex Juliae de Residuis | 28 |
| Los Intérpretes y el Derecho Romano | 31 |
| El Derecho Cesáreo | 32 |
| Peculado y Quebranto de Caja | 32 |
| Las Siete Partidas | 33 |
| Novísima Recopilación | 34 |
| Leyes no Recopiladas | 35 |
| El Fuero Juzgo | 36 |
| Leyes Recopiladas | 37 |
| Edad Media | 37 |
| En Francia | 38 |
| Costumbres Inglesas | 39 |
| Otros datos de interés | 40 |

CAPITULO SEGUNDO

Los tratadistas e intérpretes Extranjeros y el Peculado

| | |
|-------------------|----|
| Papiniano | 48 |
| Adriano y Trajano | 48 |
| Teodosio | 48 |
| Graziano | 48 |
| Gellio | 49 |
| Censalio | 49 |
| Wernher | 49 |
| Brillón | 50 |

| | |
|----------------------|----|
| Jeremías Bentham | 50 |
| Jasón | 50 |
| Eugenio Cuello Calón | 50 |
| Filangieri | 52 |
| Carmignani | 52 |
| Giuliani | 53 |
| Mollero y Hunnius | 53 |
| Mori | 53 |
| Lapeyrere | 54 |
| Anton Matheo | 54 |
| Groizard | 55 |
| Viada | 55 |
| Morin | 56 |
| Nypels | 56 |
| Ludwell | 56 |
| Gramer | 57 |
| Bannizza | 57 |
| Bynkersoek | 57 |
| Alciato | 57 |
| Jose Irureta Goyena | 58 |
| Puccioni | 59 |
| José Peco | 59 |
| Espasa | 70 |

CAPITULO TERCERO

Francisco Carrara y el Peculado

| | |
|--|----|
| Peculado propio y Peculado impropio | 66 |
| La fé pública y la fé privada | 67 |
| Criterios esenciales del Peculado | 69 |
| Depositario público de Especie y Depositario de Cantidad | 70 |
| Título propio-Título impropio | 71 |
| Sustracción y Distracción | 72 |
| Momento consumativo del Peculado y del Quebranto | 72 |
| La Restitución como criterio mensurador | 73 |
| La Cantidad como criterio mensurador de pena | 74 |
| La Continuidad y la Consumación | 75 |
| Los Medios como criterio mensurador | 75 |
| El Impulso Criminal (spinta criminosa) | 77 |
| Prevalencia abstracta y concreta | 77 |
| El criterio de la Escuela Ontológica | 79 |

| | |
|---|----|
| La Tentativa | 79 |
| La Complicidad | 80 |
| Diminuentes de la pena y Degradantes de la imputación | 81 |
| Casos sui generis en la Malversación | 82 |

CAPITULO CUARTO

El Peculado en la Legislación Universal

Legislación de Rusia

| | |
|-------------------------|----|
| Derecho penal zarista | 88 |
| Derecho penal soviético | 88 |
| Capítulo Tercero | 89 |
| Capítulo Quinto | 90 |
| Artículos 111 y 116 | 92 |
| Artículos 129 y 130 | 93 |

Legislación de España

| | |
|--|----|
| Código Penal de 1822 | 93 |
| Código Penal de 1870 | 94 |
| El Peculado en el Derecho Militar de 1890 | 95 |
| Procedimiento Administrativo para el reintegro | 96 |
| Código Penal de 1944 | 97 |

Derecho criminal de la Argentina

| | |
|-------------------------------|-----|
| El Código Penal | 100 |
| Penalidad en el Fuero Militar | 102 |
| El Código Toscano | 102 |
| El Código Francés | 104 |
| El Código Sardo | 105 |
| El Código Napolitano | 105 |
| El Código Portugués | 105 |
| El Código de Tesino | 106 |
| El Código de San Marino | 106 |
| El Código Belga | 106 |
| El Código del Brasil | 107 |
| El Código de Suecia | 107 |
| El Código de Friburgo | 107 |
| El Código de Sajonia | 107 |
| El Código Gregoriano | 107 |
| El Código Jónico | 108 |
| El Código de Malta | 108 |
| El Código Annamita | 108 |
| El Código de Vaud | 108 |
| El Código de Baden | 108 |

| | |
|---------------------------|-----|
| La Constitución Teresiana | 109 |
| La Ley Carolina | 109 |
| Las Prácticas Sajonas | 109 |

CAPITULO QUINTO

Los Comentaristas Nacionales y el Peculado

| | |
|--|-----|
| José Vicente Concha | 114 |
| Rafael Escallón | 115 |
| ANGEL MARTIN VASQUEZ ABAD | 116 |
| Circunstancias en que se consuma el delito | 120 |
| Establecimientos de Instrucción o de Beneficencia | 120 |
| Agustín Gómez Prada | 121 |
| Jorge Gutiérrez Gómez | 122 |
| José Antonio Montalvo | 122 |
| Luis Rueda Concha | 123 |
| Parmenio Cárdenas | 124 |
| Arcesio Aragón | 124 |
| Juan Fernández Botero | 125 |
| Edmundo Villar | 126 |
| GUSTAVO RENDON | 127 |
| El delito culposo de Peculado | 129 |
| José Enrique Arboleda | 130 |
| Luis María Arcila | 131 |
| Eduardo Fernández Botero | 132 |
| Rafael Quiñones Neira | 134 |
| La opinión de un Fiscal (Prueba del cuerpo del delito de Peculado) | 135 |
| El parecer de un Práctico (La visita fiscal y el faltante) | 137 |
| Un concepto de la Procuraduría (Empleados negociadores-Abuso de confianza) | 138 |
| Lo que piensan otros jurisperitos en relación con la posición del subalterno | 139 |
| La concurrencia de Peculado y Abuso de confianza | 139 |
| Los Cómplices, coautores y encubridores | 139 |
| El Juez que invierte dineros depositados | 140 |

CAPITULO SEXTO

El Peculado en la Legislación Colombiana

| | |
|------------------------|-----|
| EL CÓDIGO PENAL ACTUAL | 146 |
|------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| Breve comentario del Estatuto | 149 |
| Tendencia Positivista del Texto | 150 |
| EL PECULADO EN EL CODIGO PENAL ABOLIDO | |
| La Titulación | 153 |
| Penalidad por Malversación | 153 |
| Otros funcionarios cobijados y diferendo | 154 |
| Sanciones concretas | 156 |
| El uso indebido de bienes en la Rama Militar | 159 |
| El Código Militar derogado | 160 |

CAPITULO SEPTIMO

El Peculado y la Comisión Redactora del Código Penal

| | |
|---|-----|
| LA DISCUSION DEL RUBRO (Delitos contra la Administración Pública) | 167 |
| Cambio de aplicación oficial de fondos | 169 |
| El uso indebido de caudales | 169 |
| Reintegro total o parcial antes de la sentencia o el veredicto | 172 |
| Caso del Peculado sin reintegro | 174 |
| Culpa en el Extravío o pérdida de dineros o efectos | 175 |
| El Peculado de los empleados de la Instrucción o Beneficencia | 176 |

CAPITULO OCTAVO

Las Cuestiones Prejudiciales administrativas o civiles dentro del proceso penal y la Comisión Redactora del Código de P. Penal

| | |
|--|-----|
| Textos materia del debate | 182 |
| Exámen del artículo 21 | 183 |
| Juicio Pendiente y Juicio Surgente | 185 |
| Tres Hipótesis sobre Prejudicialidad | 188 |
| La decisión sobre el punto controvertido viene en el auto de proceder o en la sentencia? | 189 |
| Cuestiones penales dentro del proceso penal | 191 |
| Discusión sobre el artículo 22 | 194 |
| Las cuestiones prejudiciales y su técnica | 195 |
| Francisco Ricci y las cuestiones prejudiciales | 197 |

CAPITULO NOVENO

La contraloría general de la república y la acción supervigiladora que ejerce sobre los empleados de manejo

| | |
|-------------|-----|
| La Función | 202 |
| Las Visitas | 203 |

| | |
|--|-----|
| Las Actas | 204 |
| El Informe | 204 |
| Los Visitadores | 204 |
| El Denuncio | 206 |
| Medidas preventivas e Instrucción preliminar | 206 |
| Acto cabeza de proceso | 207 |
| Suspensión y detención del Sindicato | 208 |
| Función posterior de los Visitadores | 210 |
| Recursos contra los proveídos de los Visitadores | 210 |
| Rendición de Cuentas | 211 |
| Sanciones que acarrera la no rendición oportuna | 212 |
| EXAMEN DE CUENTAS Y SUS CONSECUENCIAS | |
| Aviso oficial de observaciones | 213 |
| Auto de fenecimiento de plano | 213 |
| Auto de fenecimiento con alcance | 213 |
| Auto de fenecimiento sin alcance | 214 |
| El Finiquito | 214 |
| Resolución de exoneración | 214 |
| Jurisprudencia sobre exoneración | 215 |
| Juicio fiscal de cuentas | 216 |
| Control de las Instituciones de Utilidad Común | 218 |
| La mora o la no rendición de cuentas frente al Código Penal | 219 |
| Un Criterio de valor en este sentido (Vicente Manzini) | 223 |
| Responsabilidad fiscal y Responsabilidad penal | 225 |
| Registro de sindicatos por peculado | 226 |
| CAPITULO DECIMO | |
| <i>Comentarios sobre elementos del Peculado y marcha de la investigación frente a la gestión puramente fiscalizadora</i> | |
| Sumario - Detención - Calificación | 232 |
| Crítica de la teoría de algunos tribunales y autores sobre elementos constitutivos del Peculado | 236 |
| Finalidad Fiscal - Finalidad Punitiva | 238 |
| Lo que hay de cierto en materia de componentes del Peculado | 242 |
| La preeminencia del poder represivo del Estado | 243 |
| Otros aspectos del problema | 244 |
| CAPITULO UNDECIMO | |
| El Manejo Fiscal y su Condicionamiento | |
| Los empleados de manejo y el Código Fiscal | 252 |

| | |
|--|-----|
| La fianza sus clases | 255 |
| Las garantías que deben dar los Jueces | 256 |
| Visitadores de las Oficinas Judiciales | 260 |
| El Seguro de Manejo y Cumplimiento | 261 |
| Certificado de Identidad Personal | 263 |
| Control sobre Moneda Falsa | 266 |
| Control de depósitos judiciales, policivos etc. | 267 |
| La Caja de Previsión Social y los depósitos y decomisos | 268 |
| El manejo en el Departamento de Provisiones | 270 |
| Otras condiciones que se exigen para la posesión | 270 |
| Los auditores fiscales y las cauciones | 271 |
| Son de valor indeterminado los documentos de fianza de manejo? | 272 |
| Puede la mujer casada comprometerse como fiadora? | 273 |
| Pueden ser fiadoras las compañías anónimas? | 273 |

CAPITULO DUODECIMO

Operancia y afianzamiento de diversos empleados y entidades

| | |
|--|-----|
| Bases constitucionales | 280 |
| El Código Político y Municipal | 280 |
| Las Asambleas Departamentales | 281 |
| El Departamento de Contraloría | 281 |
| Otras normas sobre fianzas y procedimentación | 284 |
| Qué debe comprobar un empleado de manejo | 285 |
| Las cauciones prendarias | 286 |
| La reconsideración de cuantía | 288 |
| Entidades públicas o privadas subvencionadas | 288 |
| Adiciones y aclaraciones de la Resolución anterior | 288 |
| Fianzas de empleados subalternos | 289 |
| El manejo en los Territorios Nacionales | 289 |
| Fianzas de los empleados de Correos, Telégrafos y Hacienda | 290 |
| Nuevas prescripciones sobre fianzas | 290 |
| Licencias de empleados de manejo | 292 |
| Sustitucion de fianzas y expedición de Finiquitos | 293 |
| Cauciones de Jefes de oficinas subalternas de manejo | 294 |
| Efectividad del manejo de empleados subalternos | 294 |
| Fianzas de los Tesoreros departamentales y municipales | 295 |
| El manejo en la Caja de Previsión judicial | 296 |
| La responsabilidad de las Compañías de Seguros | 297 |

| | |
|--|-----|
| Finiquito general y Finiquito parcial | 298 |
| Caución provisional y Aprobación provisional | 299 |
| Los visitadores y la caución | 300 |

CAPITULO DECIMOTERCERO

La jurisprudencia extranjera y la malversación o el peculado

JURISPRUDENCIA ESPAÑOLA

| | |
|---|-----|
| Han considerado varios Tribunales como Caudales | 306 |
| Han estimado varios Tribunales que cometen delitos de Peculado o Malversación | 306 |

JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO

| | |
|---|-----|
| Sustracción de fondos públicos por un Tercero | 308 |
| Quiénes quedan cobijados por las disposiciones sobre Peculado | 308 |
| Concepto general sobre caudales | 309 |
| Esencia de la Malversación | 309 |
| Función criminal y Función administrativa | 309 |
| Responsabilidad por Malversación | 310 |

JURISPRUDENCIA DE CIERTOS TRIBUNALES INFERIORES

| | |
|---------------------------------------|-----|
| Malversación y responsabilidad civil | 310 |
| El reintegro y la responsabilidad | 310 |
| Daño o entorpecimiento y Malversación | 311 |

JURISPRUDENCIA ARGENTINA - CORTE SUPREMA DE TUCUMAN

| | |
|---|-----|
| Agente del fisco que incorpora a su haber dineros cobrados | 311 |
| Administrador que resiste a intimaciones de ingreso de fondos | 311 |
| Martillero que cambia destinación al producto de una subasta | 311 |
| Depositario que se apropia cosa afectada de indisponibilidad | 312 |

CORTE FEDERAL DEL PLATA

| | |
|---|-----|
| Defraudación y Malversación | 312 |
| Estafetero que se apropia valores | 312 |
| Jefe de Correos y Telégrafos que sustrae Caudales | 313 |
| Depositario que se apropia lo suyo | 313 |

CAMARA O CORTE FEDERAL DE PARANA

| | |
|---|-----|
| Contador de Banco Nacional sustractor de Caudales | 313 |
| Martillero que rehuye depositar el valor de un remate | 313 |

Fuero Militar Argentino 314

JURISPRUDENCIA ITALIANA

La Corte de Casación de Florencia y el Peculado impropio 315

CAPITULO DECIMOCUARTO

Jurisprudencia de la Honorable Corte Suprema de Justicia de Colombia

| | |
|--|-----|
| El caso de un Gerente de Banco usurpador | 320 |
| Significado del alcance definitivo para fines ejecutivos | 320 |
| Esencia del alcance definitivo | 321 |
| Administrador Municipal de Hacienda renuente en rendir cuentas | 321 |
| El fenecimiento y la responsabilidad penal | 321 |
| Faltante encontrado a un Administrador de Hacienda | 322 |
| Usurpador que muere antes de ser condenado | 322 |
| La sustracción de un administrador de Aduana | 322 |
| Cónsul que dispone de derechos recaudados | 322 |
| Empleado de manejo que retiene sobrantes | 323 |
| LA REVISION en el caso de reintegro por parte del fiador | 323 |
| Caso de Malversación por cuantía indeterminada | 324 |
| El uso indebido sin reintegro | 324 |
| Administrador de aduana que cubre obligaciones nacionales | 324 |
| Cuándo hay obligación cierta y exigible contra un empleado? | 325 |
| Militar que descuenta sumas destinadas a cajas de ahorros de la tropa | 326 |
| Finalidad perseguida al acusar empleados de manejo | 326 |
| Juez que dispone de dineros que tienen la calidad de Cuerpo del Delito | 326 |
| Empleados de manejo que satisfacen deudas del Estado invirtiendo fondos de los que custodian | 332 |
| Verdadero sentido de la palabra ADMINISTRAR | 332 |
| Los verdaderos elementos de la CULPA en el delito del Peculado | 333 |
| Juez por cuyo descuido un subalterno se apropia fondos de la oficina | 333 |

CAPITULO DECIMOQUINTO

El Peculado y la Jurisprudencia de los Tribunales Superiores Colombianos

TRIBUNAL SUPERIOR DE CUNDINAMARCA

El Juez y los bienes de los fiadores 342

| | |
|--|-----|
| Supeditación de la acción civil por la penal | 342 |
| El Alcalde que aplica dineros provenientes de multas a usos personales o a obras públicas | 342 |
| EL TESORERO que deja de rendir cuentas por cuatro mensualidades y le es hallado un alcance | 344 |
| CORREGIDORES que disponen para sí para obras, de dineros que llegan a sus manos | 346 |
| Empleados que causan daño sin intención | 347 |
| El Gerente de Caja Agraria que retiene para su uso a bonos hechos por los clientes | 347 |
| El empleado que pacta con un particular el delito | 347 |
| El fraude en perjuicio de sociedad anónima de la nación y un departamento | 348 |
| El particular depositario que dispone de lo entregado | 348 |
| Interpretación y sentido de la MALVERSACION | 348 |
| Otras doctrinas importantes del mismo Tribunal | 348 |

JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE MEDELLIN

| | |
|---|-----|
| Administrador de Rentas que detiene la denuncia girando el valor del saldo hallado en su contra, e incumple | 349 |
| El reintegro hecho por el fiador solidario del responsabilizado como operador de excarcelación | 351 |

JURISPRUDENCIA DEL TRIBUNAL DE MANIZALES

| | |
|--|-----|
| El Acta de visita como Cuerpo del Delito | 351 |
| El Acta de visita como plena prueba | 351 |
| Empleado de manejo que gira en descubierto un cheque | 352 |
| Significado del auto de fenecimiento | 353 |

DOCTRINAS DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE PEREIRA

| | |
|--|-----|
| Peculado Continuado concurrente con Falsedad y Concusión | 353 |
| Concusión | 354 |
| Peculado | 355 |
| Falsedad en documentos públicos | 357 |
| La Conexidad | 358 |
| La mora en la rendición de cuentas por parte de un empleado de manejo no es omisión punibles | 359 |
| El uso indebido de caudales por parte de un SINDICO | 360 |

DOCTRINAS DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE IBAGUE

| | |
|--|-----|
| Secretario que autorizó con su firma la entrega de depósitos judiciales de que dispuso el juez | 361 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| Vinculación penal de los secretarios de Jueces en relación con depósitos judiciales | 364 |
| Tesorero que se fuga a raíz de un desfalco | 364 |

TRIBUNAL SUPERIOR DE SAN GIL

| | |
|---|-----|
| Empleado que de buena fe comete errores en el manejo y en la rendición de sus cuentas | 365 |
|---|-----|

TRIBUNAL SUPERIOR DE PASTO

| | |
|--|-----|
| LA CONTINUIDAD en el delito de Peculado | 365 |
| Empleado de policía que dispone de multas percibidas | 366 |

TRIBUNAL SUPERIOR DE BUGA

| | |
|---|-----|
| Recaudadora de Hacienda a quien se le halla faltante que promete consignar una semana después | 366 |
|---|-----|

CAPITULO DECIMOSEXTO

Nuevas orientaciones sobre Peculado

| | |
|---|-----|
| Guillermo Chaves Chaves y la supresión parcial del Jurado | 376 |
| Alfonso Romero Aguirre y el Peculado | 378 |
| Sobre campaña del Peculado | 379 |
| El profesor López de Mesa y la crisis de la moral | 381 |
| Laureano Gómez y la pulcritud administrativa | 382 |
| La Contraloría de ayer, de hoy y de mañana | 383 |
| La presencia de la Misión Currie | 388 |
| El Peculado en el Decreto Extraordinario N° 33-47 | 388 |
| Lo que comenta José David Tenorio | 390 |
| Bases para un mejoramiento futuro | 391 |

