

CARLOS G. CASTRO CUENCA

(Coord.)

MANUAL DE DERECHO PENAL

Parte especial

Tomo I

Segunda edición

Colaboradores

CAMILO AMADOR

ANDRÉS BALCÁZAR GONZÁLEZ

DAVID BENAVIDES MORALES

FRANCISCO BERNATE OCHOA

LAURA C. BOHÓRQUEZ BOHÓRQUEZ

ALEJANDRO CADENA

GERMÁN DARÍO CASAS PATIÑO

CARLOS GUILLERMO CASTRO CUENCA

LINDA KATHERINE CHINGATE

ILICH FELIPE CORREDOR

NATALIA CATALINA DÍAZ CASTILLA

LINA MARIOLA DÍAZ CORTÉS

MARÍA JULIANA ESCOBAR

ANDRÉS GARZÓN ROA

IVÁN D. JARAMILLO JASSIR

JOSÉ I. MANRIQUE NIÑO

JOSÉ ANTONIO MAROSO VÉLEZ

ANDREA MATEUS RUGELES

LUIS GABRIEL ORTIZ

JAVIER DARÍO PABÓN REVEREND

MARCELA ROA AVELLA

FELIPE TENORIO OBANDO

MAURICIO VANEGAS MOYANO

FELIPE VIRGÜEZ ÁLVAREZ

SAMUEL AUGUSTO ESCOBAR BELTRÁN



Universidad del
Rosario



EDITORIAL TEMIS S. A.

Bogotá - Colombia

2018

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

DELITOS CONTRA BIENES JURÍDICOS PERSONALES

CAPÍTULO PRIMERO

GENOCIDIO Y APOLOGÍA AL GENOCIDIO

ANDREA MATEUS RUGELES

	PÁG.
1. Introducción	3
2. Genocidio	5
A) Antecedentes.....	5
B) Tipo penal del genocidio en Colombia.....	7
a) Elementos objetivos	12
b) Elemento subjetivo.....	50
3. Apología al genocidio	53
Bibliografía	58

CAPÍTULO SEGUNDO

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

MAURICIO VANEGAS MOYANO

FELIPE TENORIO OBANDO

CARLOS GUILLERMO CASTRO CUENCA

1. Introducción	64
2. Evolución de los delitos de lesa humanidad	67
3. Los crímenes de lesa humanidad en Colombia: ausencia sistemática desde lo normativo	69
A) Incorporación de los crímenes de lesa humanidad en el derecho penal interno.....	69
a) Dificultades iniciales para incorporar el concepto de crímenes de lesa humanidad en el derecho penal colombiano.....	69

	PÁG.
b) Evolución para incorporar el concepto en el derecho penal colombiano	70
c) Un nuevo avance.....	72
B) Aplicación del artículo 2° del Código Penal.....	75
C) Aproximación al concepto de bien jurídico tutelado en los crímenes de lesa humanidad	76
a) El bien jurídico es de naturaleza supraindividual	77
4. El crimen de lesa humanidad: aspectos del tipo objetivo	78
A) El ataque contra la población civil	79
B) Carácter generalizado o sistemático del ataque	80
C) Elemento político	80
D) Sujetos de la conducta	81
a) Sujeto activo.....	81
b) Sujeto pasivo.....	82
E) Imputación objetiva	83
5. El crimen de lesa humanidad: aspectos del tipo subjetivo.....	84
A) Solo aplica la modalidad dolosa	84
B) La discriminación: ¿elemento sine qua non?.....	84
6. Dispositivos amplificadores del tipo penal constitutivo del crimen de lesa humanidad.....	85
7. Diferencias del crimen de lesa humanidad en particular con otros crímenes internacionales.....	85
8. De los delitos en particular que configuran delitos de lesa humanidad	86
A) Homicidio	87
B) Tortura	89
C) Desplazamiento forzado (C. P., .art. 180).....	93
D) Desaparición forzada de personas (C. P., art. 165).....	94
E) Otros tipos penales que protegen la libertad.....	97
F) Criterio para diferenciar entre la desaparición forzada y otras conductas que atentan contra la libertad individual.....	97
G) Delitos sexuales.....	98
H) La violación	99
I) Esclavitud sexual	100
J) Prostitución forzada.....	100
K) Embarazo forzado.....	101
L) Esterilización forzada	102
M) Violencia sexual comparable con los casos anteriores	102
9. De los delitos contra las personas y bienes protegidos por el derecho internacional humanitario.....	104
A) Cuestiones preliminares.....	104
B) Los principios básicos que orientan las normas del DIH	105
a) Principio de distinción	106
b) Principio de precaución o proporcionalidad	106
c) Principio de limitación	106
d) Principio de humanidad	106

	PÁG.
C) Aproximación al bien jurídico tutelado en el título II del Código Penal	106
D) Necesidad de la presencia de un conflicto armado	107
a) Noción de conflicto armado	107
b) Características de un conflicto armado	108
c) Clases de conflictos armados	109
E) Sujetos del tipo penal.....	110
a) Necesidad de considerar que el sujeto activo es cualificado.....	110
b) El sujeto pasivo es de doble dimensión	112
c) Alcance de la expresión “con ocasión y en desarrollo” del conflicto armado.....	112
F) Tipo subjetivo	114
G) Tipo objetivo de los delitos en particular que atentan contra las personas y bienes protegidos por el DIH.....	114
a) Tipos penales comunes a otros títulos del Código Penal	114
b) Tipos penales propios del DIH.....	116
10. Importancia de estos delitos en la Jurisdicción Especial para la Paz.....	127
Bibliografía	130

CAPÍTULO TERCERO

DELITOS CONTRA LA VIDA HUMANA
Y LA INTEGRIDAD PERSONAL

CARLOS G. CASTRO CUENCA
ANDRÉS BALCÁZAR GONZÁLEZ
LAURA C. BOHÓRQUEZ BOHÓRQUEZ

1. Homicidio.....	137
A) Bien jurídico	137
B) Objeto material	138
C) Homicidio doloso	141
a) Tipo básico.....	141
b) Circunstancias de agravación.....	146
D) Homicidio preterintencional.....	150
E) Homicidio culposo.....	151
F) Homicidio por piedad.....	158
2. Inducción o ayuda al suicidio.....	164
A) Valoración político-criminal.....	164
B) Requisitos generales	166
C) Inducción al suicidio	167
D) Cooperación al suicidio	168
3. Muerte de hijo fruto de acceso carnal violento, abusivo, o de inseminación artificial o transferencia de óvulo fecundado no consentidas	168

	PÁG.
4. Lesiones personales	171
A) Bien jurídico tutelado	171
B) Lesiones dolosas	172
a) Tipo básico	172
b) Modalidades	172
c) Relación con otros tipos penales	176
5. Abandono de menores y personas desvalidas	177
6. Omisión de socorro	179
7. Bien jurídico	182
8. Política criminal respecto a la vida humana dependiente	187
9. Aborto	193
10. Lesiones al feto	197
Bibliografía	200

CAPÍTULO CUARTO

EL FEMINICIDIO

MARÍA JULIANA ESCOBAR

LINDA KATHERINE CHINGATE

NATALIA CATALINA DÍAZ CASTILLA

1. Evolución del reconocimiento de la protección de los derechos de las mujeres en el ámbito internacional.....	206
2. Femicidio en el derecho penal comparado.....	211
3. Evolución en el derecho nacional	215
A) Primera tipificación del homicidio de una mujer en razón a su género (ley 1257 de 2008).....	215
B) Tipificación autónoma del delito de feminicidio (ley 1761 de 2015).....	217
C) Elementos del delito de feminicidio	220
a) Precisiones sobre la interpretación del tipo penal.....	220
b) Tipo objetivo.....	222
Bibliografía	228

CAPÍTULO QUINTO

DELITOS GENÉTICOS Y TRÁFICO DE ÓRGANOS

CARLOS G. CASTRO CUENCA

LUIS GABRIEL ORTIZ

CAMILO AMADOR

1. Introducción	230
2. Tutela del patrimonio genético de la humanidad	232
A) Clonación.....	234
B) Manipulación genética.....	236

	PÁG.
C) Fecundación y tráfico de embriones humanos.....	240
D) Genocidio	244
E) Tráfico de órganos	244
3. Otras conductas	248
Bibliografía	249

CAPÍTULO SEXTO

DELITOS DE DISCRIMINACIÓN

SAMUEL AUGUSTO ESCOBAR BELTRÁN
FELIPE TENORIO OBANDO

1. Introducción	252
2. Antecedentes nacionales, comparados e internacionales de la sanción de los actos de discriminación	254
A) Antecedentes nacionales	254
B) Antecedentes en el derecho comparado	255
C) Antecedentes en el derecho internacional y penal internacional	256
3. La inconveniencia e incorrección de abordar los delitos de discriminación desde la perspectiva de los delitos del odio	260
4. Bien jurídico protegido	263
5. Tipos penales de discriminación en Colombia.....	265
A) Actos de discriminación	266
a) Elementos objetivos	266
b) Elementos subjetivos	269
B) Hostigamiento.....	271
a) Elementos objetivos	272
b) Elemento subjetivo.....	274
6. Consecuencias jurídicas	274
7. Agravantes y atenuantes punitivos.....	275
Bibliografía	276

CAPÍTULO SÉPTIMO

DELITOS CONTRA LA LIBERTAD INDIVIDUAL
Y OTRAS GARANTÍAS

ANDRÉS GARZÓN ROA

1. Introducción	281
2. De la desaparición forzada	283
A) Tipo penal	284
B) El delito de desaparición forzada y el delito de secuestro. Diferencias ...	287
C) Circunstancias de agravación punitiva	288
D) Circunstancias de atenuación punitiva	290

	PÁG.
3. Del secuestro	290
4. El secuestro extorsivo	292
A) Tipo penal	292
B) Diferencia del secuestro extorsivo y el delito de hurto con violencia sobre las personas.....	294
C) Circunstancias de agravación punitiva	295
D) Circunstancias de atenuación punitiva	297
5. Apoderamiento y desvío de aeronaves, naves o medios de transporte colectivo.....	299
6. Detención arbitraria.....	300
A) Privación ilegal de la libertad	301
B) Prolongación ilícita de la privación de la libertad	302
C) Detención arbitraria especial	303
7. Delitos contra la autonomía personal.....	304
A) Tortura	304
B) Desplazamiento forzado	307
C) Constreñimiento ilegal.....	309
D) Constreñimiento para delinquir	310
E) Inseminación artificial o transferencia de óvulo fecundado no consentidas.....	311
F) Tráfico de migrantes	312
G) Trata de personas	313
8. Delitos contra la inviolabilidad de habitación o sitio de trabajo.....	317
9. Violación a la intimidad, reserva e interceptación de comunicaciones.....	318
A) Violación ilícita de comunicaciones	318
B) Ofrecimiento, venta o compra de instrumento apto para interceptación de comunicaciones.....	319
C) Divulgación y empleo de documentos reservados	320
D) Acceso abusivo a un sistema informático	320
E) Violación ilícita de comunicaciones	321
F) Utilización ilícita de equipos transmisores o receptores	321
Bibliografía	321

CAPÍTULO OCTAVO

DELITOS CONTRA EL SENTIMIENTO RELIGIOSO Y EL RESPETO A LOS DIFUNTOS

JOSÉ I. MANRIQUE NIÑO
JOSÉ ANTONIO MAROSO VÉLEZ

1. Introducción	324
2. De los delitos contra el sentimiento religioso y el respeto a los difuntos en particular	329

	PÁG.
A) Violación a la libertad religiosa.....	332
a) Concepto.....	332
b) Bien jurídico.....	333
c) Conducta.....	333
d) Sujetos de la conducta punible.....	335
B) Impedimento y perturbación de ceremonia religiosa.....	335
a) Concepto.....	335
b) Bien jurídico.....	336
c) Conducta.....	336
d) Sujetos de la conducta punible.....	337
C) Daños o agravios a personas o a cosas destinadas al culto.....	337
a) Concepto.....	337
b) Bien jurídico.....	337
c) Conducta.....	337
d) Sujetos de la conducta punible.....	338
D) Irrespeto a cadáveres.....	339
a) Concepto.....	339
b) Bien jurídico.....	340
c) Conducta.....	340
d) Sujetos de la conducta punible.....	342
Bibliografía.....	342

CAPÍTULO NOVENO

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

IVÁN D. JARAMILLO JASSIR

1. Introducción.....	347
2. Consideraciones especiales sobre el pensamiento iuslaboralista de los tipos penales del ordenamiento penal colombiano.....	348
A) Protección de los bienes jurídicos mediante otros instrumentos jurídicos.....	348
B) Disminución de las penas derivadas de los delitos contra la libertad de trabajo y asociación.....	349
C) Ausencia de tipos autónomos relacionados con el trabajo con relevancia penal.....	349
3. Marco general de los tipos penales.....	349
A) De la libertad de trabajo.....	349
a) Por muerte del trabajador.....	350
b) Por mutuo consentimiento.....	350
c) Por expiración del plazo fijo pactado.....	351
d) Por terminación de la obra o labor contratada.....	351
e) Por liquidación o clausura definitiva de la empresa o establecimiento.....	351
f) Por suspensión de actividades por parte del empleador durante más de ciento veinte días.....	351

	PÁG.
g) Por sentencia ejecutoriada.....	351
h) Por decisión unilateral en los casos de los artículos 7° del decreto-ley 2351 de 1965, y 6° de esta ley.....	351
i) Por no regresar el trabajador a su empleo, al desaparecer las causas de la suspensión del contrato	352
B) Sabotaje	353
C) Protección del derecho de reunión y asociación.....	355
4. Corolario	358
Bibliografía	358

CAPÍTULO DÉCIMO

DELITOS CONTRA LA INTEGRIDAD MORAL

LINA MARIOLA DÍAZ CORTÉS

1. La discusión en torno al contenido del bien jurídico	359
A) En España	360
B) En Colombia	363
2. Delito de injuria.....	367
A) La tipicidad de la injuria.....	367
a) Tipo objetivo	367
b) Tipo subjetivo	370
B) La antijuridicidad.....	370
C) El “iter criminis”.....	371
D) La “exceptio veritatis”	371
E) La retorsión.....	373
3. Delito de calumnia	375
A) La tipicidad de la calumnia.....	375
a) Tipo objetivo	375
b) Tipo subjetivo	377
B) La antijuridicidad e “iter criminis”.....	377
C) La “exceptio veritatis”	377
D) La retorsión.....	378
Bibliografía	378

CAPÍTULO DECIMOPRIMERO

DELITOS CONTRA LA FAMILIA

MARCELA ROA AVELLA

1. Introducción	379
2. El bien jurídico protegido. ¿Concepción tradicional de familia o protección real?	380
A) Introducción y marco normativo	380

	PÁG.
B) Concepciones amplias y restrictivas de la familia.....	381
C) En concreto: el interés jurídicamente tutelado	384
3. Análisis de los tipos penales	385
A) De la violencia intrafamiliar. La violencia de género y la desprotección de la víctima	385
a) Violencia intrafamiliar	385
b) Particularidades de la violencia de género.....	386
c) Circunstancias de agravación punitiva.....	389
d) Maltrato mediante restricción a la libertad física.....	389
e) Ejercicio arbitrario de la custodia de hijo menor de edad.....	391
B) De la mendicidad y tráfico de menores	392
C) De la adopción irregular. “El respeto a la oportunidad de tener una familia”	393
a) Circunstancias de agravación punitiva.....	395
D) De los delitos contra la asistencia alimentaria.....	396
a) Inasistencia alimentaria.....	396
b) Circunstancias de agravación punitiva.....	403
c) Malversación y dilapidación de bienes familiares	404
E) Del incesto (art. 237). ¿Intervención penal legítima o invasión indebida al libre desarrollo de la personalidad?.....	405
F) De la supresión, alteración o suposición del estado civil (art. 238)	408
4. Conclusiones	411
Bibliografía	412

CAPÍTULO DECIMOSEGUNDO

DELITOS CONTRA LA LIBERTAD, INTEGRIDAD Y FORMACIÓN SEXUALES

DAVID BENAVIDES MORALES

1. Introducción	413
2. Consideraciones preliminares: antecedentes y bien jurídico protegido	413
A) Antecedentes.....	413
B) Bien jurídico protegido.....	416
3. De los delitos en particular: sujetos y modalidades de comisión.....	418
A) De la violación.....	419
B) Acto sexual violento	424
C) Acceso carnal o acto sexual en persona puesta en incapacidad de resistir	427
D) De los actos sexuales abusivos	430
a) Acceso carnal abusivo con menor de catorce años	438
b) Actos sexuales con menor de catorce años	439
c) Acceso carnal o acto sexual abusivos con incapaz de resistir	441
E) Acoso sexual.....	442
4. Disposiciones comunes a los capítulos anteriores	443

	PÁG.
5. De la explotación sexual	444
A) Inducción a la prostitución	444
B) Proxenetismo con menor de edad.....	446
C) Constreñimiento a la prostitución.....	449
D) Trata de personas	449
E) Estímulo a la prostitución de menores.....	450
F) Demanda de explotación sexual comercial de persona menor de dieciocho años de edad.....	452
6. Pornografía con personas menores de dieciocho años	453
7. Turismo sexual	455
8. Utilización o facilitación de medios de comunicación para ofrecer actividades sexuales con personas menores de dieciocho años	457
9. Omisión de denuncia.....	459
10. Tablas y estadísticas	461
Bibliografía	462

PARTE SEGUNDA

DELITOS CONTRA BIENES JURÍDICOS PATRIMONIALES

CAPÍTULO DECIMOTERCERO

ESTAFA, ABUSO DE CONFIANZA Y FRAUDE MEDIANTE CHEQUE

GERMÁN DARÍO CASAS PATIÑO
CARLOS GUILLERMO CASTRO CUENCA
SAMUEL AUGUSTO ESCOBAR BELTRÁN
JAVIER DARÍO PABÓN REVEREND

1. Introducción	469
2. El bien jurídico tutelado	471
3. La estafa	475
A) Configuración objetiva	475
B) Elemento subjetivo	488
C) La estafa en los contratos	489
D) Estafa agravada.....	492
4. Fraude mediante cheque.....	493
A) Conducta objetiva y subjetiva	493
B) Algunas consideraciones sobre prescripción y caducidad	500
C) Improcedencia de la acción si el cheque es posfechado o dado en garantía	501

	PÁG.
5. Abuso de confianza	502
A) Conducta objetiva.....	502
B) Diferencias entre el abuso de confianza y otros delitos.....	504
a) Abuso de confianza y hurto agravado por la confianza	504
b) Abuso de confianza y peculado por apropiación	505
C) Abuso de confianza calificado	509
D) Breves consideraciones sobre el tipo subjetivo	511
E) Agravantes.....	511
Bibliografía	512

CAPÍTULO DECIMOCUARTO

EL HURTO, LA EXTORSIÓN Y LAS DEFRAUDACIONES

ALEJANDRO CADENA

ILICH FELIPE CORREDOR

1. Hurto	519
A) Bien jurídico	520
2. Del delito de hurto.....	523
A) Tipo objetivo.....	524
B) Elemento subjetivo	530
C) Tentativa	531
D) Modalidades especiales	533
a) Hurto calificado.....	533
b) Hurto agravado.....	540
3. Daño en bien ajeno	553
4. De la usurpación.....	556
A) Usurpación de inmuebles	556
B) Usurpación de aguas.....	559
C) Invasión de tierras o edificaciones.....	560
D) Perturbación de la posesión sobre inmueble	562
5. Extorsión	565
A) Bien jurídico	567
B) Tipo objetivo.....	568
C) Tipo subjetivo	570
D) Tentativa	572
E) Agravantes.....	574
a) Si se ejecuta la conducta respecto de pariente hasta el cuarto grado de consanguinidad, cuarto de afinidad o primero civil, sobre cónyuge o compañera o compañero permanente, o aprovechando la confianza depositada por la víctima en el autor o en alguno o algunos de los partícipes	575

	PÁG.
b) Cuando la conducta se comete por persona que sea servidor público o que sea o haya sido miembro de las fuerzas de seguridad del Estado.....	575
c) Si el constreñimiento se hace consistir en amenaza de ejecutar muerte, lesión o secuestro, o acto del cual pueda derivarse calamidad, infortunio o peligro común	576
d) Cuando se cometa con fines publicitarios o políticos constriñendo a otro mediante amenazas a hacer, suministrar, tolerar u omitir alguna cosa	577
e) Si el propósito o fin perseguido por el agente es facilitar actos terroristas constriñendo a otro mediante amenazas a hacer, suministrar, tolerar u omitir alguna cosa.....	577
f) Cuando se afecten gravemente los bienes o la actividad profesional o económica de la víctima.....	578
g) Si se comete en persona que sea o haya sido periodista, dirigente comunitario, sindical, político, étnico o religioso, o candidato a cargo de elección popular, en razón de ello, o que sea o hubiere sido servidor público y por razón de sus funciones.....	579
h) Si se comete utilizando orden de captura o detención falsificada o simulando tenerla, o simulando investidura o cargo público o fingiere pertenecer a la fuerza pública	580
i) Cuando la conducta se comete total o parcialmente desde un lugar de privación de la libertad.....	580
j) Si la conducta se comete parcialmente en el extranjero	581
k) En persona internacionalmente protegida, diferente o no en el Derecho Internacional Humanitario y agentes diplomáticos, de las señaladas en los tratados y convenios internacionales ratificados por Colombia	581
6. Defraudaciones.....	584
A) Abuso de condiciones de inferioridad	584
B) Aprovechamiento de error ajeno o caso fortuito	587
C) Alzamiento de bienes	589
D) Sustracción de bien propio	591
E) Disposición de bien propio gravado con prenda	592
F) Defraudación de fluidos.....	594
G) Acceso ilegal o prestación ilegal de servicios de telecomunicaciones....	596
H) Utilización indebida de información privilegiada	598
I) Malversación y dilapidación de bienes.....	600
J) Gestión indebida de recursos sociales	601
Bibliografía	602

CAPÍTULO DECIMOQUINTO

ADMINISTRACIÓN DESLEAL Y CORRUPCIÓN PRIVADA

FRANCISCO BERNATE OCHOA

FELIPE VIRGÜEZ ÁLVAREZ

	PÁG.
1. Administración desleal.....	605
A) Generalidades	605
B) Perspectiva criminológica y problemática político-criminal.....	610
C) Bien jurídico	612
D) Elementos objetivos.....	614
a) Sujeto activo.....	
b) Conducta	615
E) Objeto material	616
D) Elementos subjetivos	617
2. Corrupción privada.....	617
A) Generalidades y problemática político-criminal	617
B) Bien jurídico	621
C) Elementos objetivos.....	625
a) Sujeto activo.....	625
b) Conducta	626
D) Objeto material	628
E) Elementos subjetivos	628
Bibliografía	628
Índice de autores	631
Índice de disposiciones	637
Índice de materias	641