
LECCIONES DE DERECHO PENAL,
PROCEDIMIENTO PENAL Y
POLÍTICA CRIMINAL

I.S.B.N 978-958-731-072-6

© Universidad Pontificia Bolivariana – 2012

© Biblioteca Jurídica Diké – 2012

Diké: Justicia en griego

Biblioteca Jurídica Diké

Medellín - Colombia, calle 34 B N° 65 D 58

Telefax: P.B.X. 351 61 61 - A.A. 51838

e-mail: dike@une.net.co

www.bibliotecajuridicadike.com

Bogotá D.C. Librería

Nomenclatura antigua: Carrera 6ª N° 13-11

Nomenclatura actual: Carrera 6ª N° 12B-11

Teléfonos: 336 55 37 y 286 03 42

Colegio Mayor de Nuestra Señora del Rosario

e-mail: dike@etb.net.co

San José, Costa Rica

Teléfono: 83 02 10 54

Telefax: 22 14 25 23

e-mail: jadguzman@yahoo.com

editorialdike@hotmail.com

Caracas-Venezuela. Pelota a Marrón

Edificio General Páez, piso 7, oficina 708

No está permitida la reproducción total o parcial de este libro, ni su tratamiento informático, ni la transmisión de ninguna forma o por cualquier medio, ya sea electrónico, mecánico, por fotocopia, por registro u otros métodos, ni su préstamo, alquiler o cualquier otra forma de cesión de uso del ejemplar, sin el permiso previo y por escrito de los titulares del Copyright.

RICARDO MOLINA LÓPEZ (COORD.)

LECCIONES DE DERECHO PENAL,
PROCEDIMIENTO PENAL Y
POLÍTICA CRIMINAL

Libro homenaje a la Facultad de Derecho de la
Universidad Pontificia Bolivariana en su 75° aniversario



BIBLIOTECA JURÍDICA



Universidad
Pontificia
Bolivariana

UPB 75
1936 - 2011

Biblioteca Jurídica Díké
dirigida por
Eduardo Quiceno Álvarez

TABLA DE CONTENIDO

PRÓLOGO.....	17
GLOBALIZACIÓN Y CONCEPCIONES DEL DERECHO PENAL	
Emiliano Borja Jiménez.....	19
1. INTRODUCCIÓN	20
2. REVOLUCIÓN INDUSTRIAL, EVOLUCIÓN DEL ESTADO Y SISTEMA PENAL.....	27
3. TERCERA REVOLUCIÓN INDUSTRIAL, GLOBALIZACIÓN Y NUEVAS FORMAS DE LA CRIMINALIDAD ACTUAL	35
4. MODELOS Y PLANTEAMIENTOS METODOLÓGICOS DEL DERECHO PENAL DE LA GLOBALIZACIÓN	43
4.1. Proyecciones y manifestaciones del Derecho Penal de la globalización.....	44
4.1.1. <i>La extensión supranacional de la Dogmática y de la Política Criminal</i>	44
4.1.2. <i>La tendencia funcionalista</i>	50
4.1.3. <i>Las manifestaciones del Derecho Penal simbólico</i>	54
4.1.4. <i>La aparición del Derecho Penal del enemigo</i>	59
4.2. Globalización de los derechos humanos y Derecho Penal...66	
4.2.1. <i>La internacionalización del Derecho Penal</i>	68
4.2.2. <i>El Derecho Penal intercultural</i>	73
5. A TÍTULO DE CONCLUSIÓN	82
6. BIBLIOGRAFÍA.....	88

LÍNEAS PARA DESARROLLAR UN SABER DEL
DERECHO PENAL INTERNACIONAL DE CONTENCIÓN

José Fernando Botero Bernal 99

0. UNA EXPLICACIÓN DE LO QUE NO FUE Y UN RESUMEN DE LO QUE SERÁ, A MODO DE INTRODUCCIÓN 99
1. HACIA UNOS POSTULADOS GENERALES DE UN SABER DEL DERECHO INTERNACIONAL PENAL COMO LIMITANTE DEL PODER PUNITIVO..... 104
 - 1.1. Precisiones conceptuales.....104
2. PODER PUNITIVO INTERNACIONAL Y LEGISLACIÓN PENAL INTERNACIONAL115
3. HACIA LA CONFIGURACIÓN DE UN SABER DEL DERECHO PENAL INTERNACIONAL119
4. COLOFÓN COMO UN INICIO 130
5. BIBLIOGRAFÍA..... 134
 - 5.1. Libros.....134
 - 5.2. Capítulos de libros o revistas.....139
 - 5.2.1. *Capítulos de libros*..... 139
 - 5.2.2. *Revistas*..... 139
 - 5.3. Cibergrafía (artículos en revistas especializadas “on line”).....140
 - 5.4. Documentos141

RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS: REFLEXIONES
EN TORNO A SU “DOGMÁTICA” Y AL SISTEMA DE LA REFORMA DE 2010

Juan Carlos Carbonell Mateu 143

1. NECESIDAD POLÍTICO-CRIMINAL DE ABORDAR LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS 145
2. LOS PRINCIPALES INCONVENIENTES DOGMÁTICOS..... 152

2.1. La capacidad de acción.....	152
2.2. La culpabilidad.....	157
3. ¿LA SOLUCIÓN?	164
4. LA REFORMA DE 2010.....	171
5. BIBLIOGRAFÍA.....	179

EL *IUS PUNIENDI* DESDE LA PERSPECTIVA DE LOS
CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES

Henry Roberto Solano Vélez.....	183
1. ¿QUÉ SON Y CUÁLES SON LOS CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES?	183
2. TEORÍAS SOBRE LOS CONCEPTOS JURÍDICOS FUNDAMENTALES.....	189
2.1. Teoría de Kelsen	189
2.2. Teoría de HOHFELD.....	195
3. NATURALEZA JURÍDICA DEL <i>IUS PUNIENDI</i>	201
4. BIBLIOGRAFÍA.....	203

LOS JUICIOS PARALELOS, EL DERECHO A LA HONRA
Y AL DEBIDO PROCESO PENAL: *¿QUIS CUSTODIET CUSTODES?*

Ricardo Posada Maya	207
1. ASPECTOS GENERALES. LOS MEDIOS DE COMUNICACIÓN Y EL CONTROL SOCIAL.....	207
2. LAS TENSIONES JURÍDICAS.....	215
3. LOS “JUICIOS PARALELOS”: DEFINICIÓN Y CAUSAS.....	231
4. HACIA LA CONSTRUCCIÓN DE UNA CONSECUENCIA JURÍDICO-PENAL PARA LOS “JUICIOS PARALELOS” EN COLOMBIA....	241
5. BIBLIOGRAFÍA.....	250

A PROPÓSITO DE LA INTERVENCIÓN PENAL EN EL ÁMBITO ECONÓMICO

Renato Vargas Lozano	259
1. INTRODUCCIÓN	259
2. LA LEGITIMACIÓN DE LA INTERVENCIÓN PENAL EN EL ÁMBITO ECONÓMICO	261
2.1. El bien jurídico como elemento central de legitimación	267
2.2. La necesaria referencia a la Constitución y el triple juicio de idoneidad, necesidad y proporcionalidad.....	273
3. DOS ASPECTOS PROBLEMÁTICOS: EL CARÁCTER COLECTIVO DEL BIEN JURÍDICO Y SU LESIÓN O PUESTA EN PELIGRO	276
3.1. Los bienes jurídicos colectivos	276
3.2. Los delitos de peligro.....	279
4. A MODO DE CONCLUSIÓN	283
5. BIBLIOGRAFÍA.....	284

LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA COMO BIEN JURÍDICO
PROTEGIDO PENALMENTE

Andrés Benavides Schiller	291
1. PRESENTACION DEL TEMA	291
2. DELIMITACIÓN DEL OBJETO PROTEGIDO.....	293
3. DELITOS CONTRA LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA Y/O INFRACCIÓN ADMINISTRATIVA	298
4. EXPANSIÓN DEL DERECHO PENAL EN EL ÁMBITO DE LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA	305
5. IDENTIFICACIÓN DEL OBJETO PROTEGIDO POR EL TÍTULO XIX DEL CÓDIGO PENAL.....	308
6. RELACIONES ENTRE ADMINISTRACIÓN PÚBLICA Y FUNCIÓN PÚBLICA	322
7. BIBLIOGRAFÍA.....	328

LA TEORÍA DE LOS INTERESES DIFUSOS.
ESPECIAL REFERENCIA AL DERECHO MEDIOAMBIENTAL

Édgar Iván Colina Ramírez	337
1. INTRODUCCIÓN	337
2. INTERESES DIFUSOS	338
2.1. Concepto y origen.....	338
2.1.1. <i>Características</i>	342
2.1.2. <i>Intereses: individuales, públicos, difusos y colectivos</i>	344
3. LA PROBLEMÁTICA TUTELA DE LOS INTERESES COLECTIVOS.....	346
4. EL MEDIO AMBIENTE Y SU TRATAMIENTO COMO INTERÉS DIFUSO O COLECTIVO	350
4.1. Aproximación jurídico-conceptual de medio ambiente y de derecho medioambiental	350
4.2. Naturaleza del derecho al medio ambiente	354
5. LA TUTELA DEL MEDIO AMBIENTE	355
5.1. Mecanismos de protección	355
5.1.1. <i>Prevención</i>	355
5.1.2. <i>Medidas de tutela judicial del medio ambiente</i>	356
5.1.3. <i>La defensa procesal de los intereses medioambientales. El problema de la legitimación</i> ..	363
6. BIBLIOGRAFÍA.....	368

DERECHOS HUMANOS Y JUSTICIA PENAL

Hernando Londoño Jiménez	371
1. FINALIDAD DEL PROCESO PENAL	374
2. LOS DERECHOS HUMANOS Y LA JUSTICIA PENAL	377
3. LA CAPTURA	380

4. LA INCOMUNICACIÓN.....	382
5. VIOLACIÓN DEL DERECHO A LA HONRA	384
6. LA TORTURA	386
7. LAS PRUEBAS SECRETAS E ILÍCITAS	389
8. LA DETENCIÓN PREVENTIVA.....	395
9. EL PRINCIPIO DE IGUALDAD ANTE LA LEY.....	401
10. EL DERECHO DE DEFENSA	405
11. LAS PENAS.....	408
12. BIBLIOGRAFÍA.....	416

EL TRASLADO DE PERSONAS CONDENADAS ENTRE PAÍSES
(HACIA UN NUEVO MODELO DE JUSTICIA PENAL GLOBALIZADA)

Borja Mapelli Caffarena	419
--------------------------------------	-----

LA JUSTICIA PENAL DE MENORES EN ESPAÑA

José Martín Ostos	435
1. PALABRAS PREVIAS.....	436
2. ANTECEDENTES HISTÓRICOS.....	437
3. LA LEY DE BASES DE 1918	438
4. EL TEXTO REFUNDIDO DE 1948.....	439
5. LA CONSTITUCIÓN DE 1978.....	440
6. LA LEY ORGÁNICA DEL PODER JUDICIAL DE 1985.....	440
7. NECESIDAD E INICIATIVAS DE REFORMA	441
8. LA SENTENCIA 36/1991 DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL	443
9. LA REFORMA LEGAL DE 1992	444

10. LEY ORGÁNICA 5/2000, DE 12 DE ENERO, REGULADORA DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS MENORES	446
11. LEY ORGÁNICA 7/2000, DE DICIEMBRE 22, DE MODIFICACIÓN DE LA LEY ORGÁNICA 10/1995, DE 23 DE NOVIEMBRE, DEL CÓDIGO PENAL, Y DE LA LEY ORGÁNICA 5/2000, DE 12 DE ENERO, REGULADORA DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS MENORES, EN RELACIÓN CON LOS DELITOS DE TERRORISMO	451
12. LEY ORGÁNICA 15/2003, DE 25 DE NOVIEMBRE, POR LA QUE SE MODIFICA LA LEY ORGÁNICA 10/1995, DE 23 DE NOVIEMBRE, DEL CÓDIGO PENAL	458
13. REAL DECRETO 1774/2004, DE 30 DE JULIO, POR EL QUE SE APRUEBA EL REGLAMENTO DE LA LEY ORGÁNICA 5/2000, DE 12 DE ENERO, REGULADORA DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS MENORES.....	459
14. LEY ORGÁNICA 8/2006, DE 4 DE DICIEMBRE, POR LA QUE SE MODIFICA LA LEY ORGÁNICA 5/2000, DE 12 DE ENERO, REGULADORA DE LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LOS MENORES	463
15. ÁMBITO INTERNACIONAL.....	467
16. VALORACIÓN GENERAL	472

APUNTES SOBRE EL TRATAMIENTO PROCESAL
DE LA VIOLENCIA DE GÉNERO EN ESPAÑA

María Del Pilar Martín Ríos	475
1. CONSIDERACIONES PREVIAS: JUSTIFICACIÓN DEL ESTUDIO	476
2. LA CREACIÓN DE ÓRGANOS AD HOC	476
2.1. Consideraciones generales.....	476
2.2. El fiscal contra la violencia sobre la mujer.....	477
2.3. Las UVIVG	478
2.4. Los Juzgados de Violencia Sobre la Mujer.....	478

2.4.1. Rasgos generales	478
2.4.2. Competencia objetiva y funcional	479
2.4.3. Competencia penal por conexión	487
2.4.4. Competencia territorial	487
3. LA TRAMITACIÓN DE CASOS DE VIOLENCIA DE GÉNERO POR LA VÍA DE LOS JUICIOS RÁPIDOS	489
4. LA CONFORMIDAD.....	492
5. LA IMPLANTACIÓN DE <i>NO-DROP POLICIES</i> FRENTE A PLANTEAMIENTOS PRO VICTIM CHOICE	492
6. PROBLEMÁTICA EN LA VALORACIÓN DE LA PRUEBA: RETRACTACIÓN Y NEGATIVA A DECLARAR DE LAS VÍCTIMAS DE VIOLENCIA DE GÉNERO.....	497
6.1. Presentación de la problemática	497
6.2. La (im)posibilidad de las víctimas de violencia de género de acogerse a la dispensa de declarar del art. 416 LECrim.....	499
6.3. La (im)posibilidad de dar lectura a las declaraciones sumariales de la víctima	503
7. LAS MEDIDAS JUDICIALES DE PROTECCIÓN Y SEGURIDAD DE LAS VÍCTIMAS	506
7.1. Consideraciones previas	506
7.2. La orden de protección.....	507
7.3. La medida de alejamiento.....	512
7.4. La suspensión de la patria potestad o custodia de menores y del régimen de visitas a los descendientes (arts. 65 y 66 L.O. 1/2004).....	517
7.5. La suspensión del derecho a la tenencia, porte y uso de armas	518
7.6. Medidas encaminadas a la protección de la intimidad.....	519
7.7. La asistencia jurídica gratuita.....	520

7.8. La protección de la víctima de violencia de género durante la fase de ejecución	522
7.8.1. <i>La suspensión de la ejecución de la pena privativa de libertad</i>	522
7.8.2. <i>La sustitución</i>	523
7.8.3. <i>La libertad condicional</i>	524
8. BIBLIOGRAFÍA.....	525

PENA Y PROCESO PENAL: SU RELACIÓN CON EL PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD EN LAS LEGISLACIONES ESPAÑOLA Y COLOMBIANA

Ricardo Molina López	533
1. INTRODUCCIÓN	533
2. TEORÍAS DE LA PENA: FUNDAMENTOS DE LA INTERVENCIÓN PUNITIVA	535
2.1. Teorías absolutas	537
2.1.1. <i>Relación con el principio de oportunidad</i>	542
2.2. Teorías relativas.....	543
2.2.1. <i>Relación con el principio de oportunidad</i>	547
2.3. Teorías mixtas.....	549
2.3.1. <i>Relación con el principio de oportunidad</i>	551
2.4. Teorías de la reparación a la víctima	553
2.4.1. <i>Relación con el principio de oportunidad</i>	556
3. LA ACTUAL PARADOJA DE LA INTERVENCIÓN PENAL	557
4. FINES DE LA PENA COMO PRESCRIPCIÓN NORMATIVA.....	559
4.1. En el ordenamiento español	560
4.2. En el ordenamiento colombiano.....	561
5. USO Y ABUSO DE LA PENA DE PRISIÓN	563
6. BIBLIOGRAFÍA.....	565

ACERCA DEL PROCEDIMIENTO DE LA LEY 975 DE 2005
O DE "JUSTICIA Y PAZ"

John E. Zuluaga Taborda	571
1. ANOTACIÓN PRELIMINAR.....	572
2. INTRODUCCIÓN	573
3. PANORAMA DEL PROCEDIMIENTO DE LA LEY 975 DE 2005.....	577
3.1. Fase administrativa.....	577
3.2. Fase judicial	582
4. SOBRE LAS LIMITACIONES FUNDAMENTALES DEL DISEÑO Y DESARROLLO DEL PROCEDIMIENTO DE LA LJP.....	593
4.1. (Des) orientación normativa.....	593
4.2. Del escenario administrativo y el proceso de DDR.....	595
4.3. Sobre la versión libre y la fase de investigación	600
4.4. Acerca de las víctimas en el proceso de la LJP.....	603
4.5. De la integridad en la verdad	607
4.6. Imputaciones parciales.....	608
4.7. Comisión de memoria histórica	610
4.8. Extradición de comandantes paramilitares.....	612
5. CONCLUSIÓN	614
6. BIBLIOGRAFÍA.....	616

PRÓLOGO

En el marco de la conmemoración por los 75 años de existencia de la Universidad Pontificia Bolivariana, la Facultad de Derecho –cimiento de la institución– se complace en presentar esta obra de Derecho Penal.

Este proyecto editorial surge como una iniciativa encaminada a la promoción y difusión del espíritu humanista de la Universidad desde las diferentes áreas del conocimiento del Derecho. En esta oportunidad se cuenta con la participación de egresados bolivarianos que hoy en día se proyectan con su labor académica incluso más allá de la fronteras nacionales, como es el caso de los profesores RICARDO POSADA MAYA, RENATO VARGAS LOZANO y JOSÉ FERNANDO BOTERO BERNAL.

Esta publicación también ha sido abierta a los académicos de Hispanoamérica en general; es así como catedráticos de las Universidades de Sevilla y Valencia se han sumado a esta convocatoria. El texto cuenta con la contribución académica de los profesores: BORJA MAPELLI CAFFARENA, JOSÉ MARTÍN OSTOS, JUAN CARLOS CARBONELL MATEU y EMILIANO BORJA JIMÉNEZ, sumando a ellos el aporte de la profesora MARÍA DEL PILAR MARTÍN RÍOS. Desde el ámbito de Latinoamérica se han vinculado los profesores ÉDGAR IVÁN COLINA RAMÍREZ y ANDRÉS BENAVIDES SCHILLER, provenientes de los hermanos países de México y Chile, respectivamente.

Propiamente, desde la Facultad de Derecho de nuestra universidad, ha hecho su valioso aporte el profesor HENRY ROBERTO SOLANO VÉLEZ quien, a pesar de su juventud, ha trasegado con solvencia no

sólo por los cauces del Derecho penal, sino también dentro de los linderos de la Filosofía.

Mención especial merecen dos participaciones en este proyecto: la de una joven promesa del penalismo colombiano y la de un Maestro consagrado en la lucha por la defensa ética de la libertad y los Derechos Humanos. Evidentemente, hago alusión con ello, en primer lugar, al profesor JOHN E. ZULUAGA TABORDA quien actualmente realiza sus estudios doctorales en la *Georg August Universität de Göttingen* bajo la dirección del profesor KAI AMBOS. Sin lugar a dudas, aquél será un excelente relevo para tomar el testigo del maestro HERNANDO LONDOÑO JIMÉNEZ, un ilustre egresado bolivariano que por más de medio siglo, con su acendrado humanismo, ha entregado su trabajo y ha esparcido con sabiduría la semilla en el campo del respeto a los Derechos Humanos.

En el libro se presentan 14 trabajos que se encuadran como elaboraciones teóricas propias del Derecho Penal y procesal penal, así como de Política Criminal. A pesar de la diversidad de los temas que se exponen existe un rasgo común que los une a todos: la reivindicación de un Derecho penal que sea respetuoso de la persona humana. Estamos, pues, en presencia de un trabajo que es coherente con Espíritu de la Universidad Pontificia Bolivariana y con el cual se pretende realizar un sencillo homenaje desde la Facultad fundadora de la Universidad.

Sea la ocasión de expresar los agradecimientos a la directivas de la Universidad y muy especialmente a la Prof^a. Dra. MARÍA CRISTINA GÓMEZ ISAZA, por la entusiasta acogida que desde un comienzo le brindó a este proyecto académico estando al frente de la Decanatura de la Escuela de Derecho y Ciencias Políticas.

Esperamos que sea esta la llave que abra el tesoro académico que guarda nuestra Facultad en materia de Derecho penal, para que el mundo lo conozca más a fondo y de manera menos eventual.

Prof. Dr. RICARDO MOLINA LÓPEZ