
Contribuciones al Derecho Penal Colombiano

Libro Homenaje al Maestro Jorge Enrique Valencia Martínez

1ra edición 2024

I.S.B.N 978-628-7647-95-4

I.S.B.N Digital 978-628-7647-96-1

© Adolfo Murillo Granados
© Beatriz Eugenia Suárez López
© Diego Araque Moreno
© Diego Fernando Tarapué Sandino
© Diego Mauricio Montoya Vacadéz
© Eudoro Echeverri Quintana

© Eugenio Raúl Zaffaroni
© José Fernando Botero Bernal
© Miguel Ángel Muñoz García
© Mónica Cristina Puentes Celis
© Editorial Díké S.A.S. 2024
www.editorialdike.com

Editorial Díké S.A.S.

Cel.: 301 242 7399 - e-mail: dikesascomercial@gmail.com

Medellín - Colombia

Bogotá D.C. Librería

Calle 23 sur # 27- 41 Barrio Santander

Cel.: 301 242 7399 - e-mail: dikesasgerencia@gmail.com

San José de Costa Rica

Teléfono: 83 02 10 54 - Telefax: 22 14 25 23

e-mail: jadguzman@yahoo.com

editorialdike@hotmail.com

Caracas-Venezuela

Av. Urdaneta, esq. Ibarra, edf. Pasaje la Seguridad, P.B. Local 19, Caracas 1010 /

info@paredes.com.ve / Tels.: 58 (212) 564-15-05 / 563-55-90/06-04

RIF: J-30797099-5

Panamá

Calle Parita, Bulevar Ancón, Casa 503, Corregimiento de Ancón, Ciudad

de Panamá. Tel.: 50767814196 / borisbarrios@lawyer.com

Diseño y diagramación

Lucio F. Chunga Cheng

e-mail: dikesas.diagramacion@gmail.com

Diseño de portada

Melissa Herrera Holguín cel: 313 656 9734

email: angiemelissaherreraholguin@gmail.com

Contribuciones al Derecho Penal Colombiano: Libro Homenaje al Maestro Jorge Enrique Valencia Martínez. 1ra edición impresa en junio del 2023.

La impresión de esta obra se terminó en los talleres de Editorial Díké S.A.S.

Dirección: Calle 23 sur # 27- 41 Barrio Santander Cel.: 301 242 7399

e-mail: dikesasgerencia@gmail.com

www.editorialdike.com

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.

ADOLFO MURILLO GRANADOS
DIEGO FERNANDO TARAPUÉS SANDINO

Coordinadores

Autores

Adolfo Murillo Granados

Beatriz Eugenia Suárez López

Diego Araque Moreno

Diego Fernando Tarapués Sandino

Diego Mauricio Montoya Vacadéz

Eudoro Echeverri Quintana

Eugenio Raúl Zaffaroni

José Fernando Botero Bernal

Miguel Ángel Muñoz García

Mónica Cristina Puentes Celis

**Contribuciones al Derecho Penal
Colombiano**

Libro Homenaje al Maestro Jorge Enrique Valencia Martínez

1ra edición 2024



Catalogación en la publicación - Biblioteca Nacional de Colombia

Murillo Granados, Adolfo, autor, coordinador

Contribuciones al derecho penal colombiano: libro homenaje al maestro Jorge Enrique Valencia Martínez / autores, Adolfo Murillo Granados [y otros nueve]; coordinadores, Adolfo Murillo Granados, Diego Fernando Tarapué Sandino. -- Primera edición. -- Medellín: Editorial Diké: Universidad Santiago de Cali, 2024.

328 páginas.

Bibliografía al final de cada capítulo.

ISBN 978-628-7647-95-4 -- 978-628-7647-96-1(digital)

1. Valencia Martínez, Jorge Enrique, 1943- - Homenajes 2. Valencia Martínez, Jorge Enrique, 1943- - Crítica e interpretación 3. Derecho penal - Investigaciones - Colombia 4. Procedimiento penal - Colombia I. Suárez López, Beatriz Eugenia, autora II. Araque Moreno, Diego, autor III. Tarapué Sandino, Diego Fernando, autor, coordinador IV. Montoya Vacadéz, Diego Mauricio, autor V. Echeverri Quintana, Eudoro, autor VI. Zaffaroni, Eugenio Raúl, autor VII. Botero Bernal, José Fernando, autor VIII. Muñoz García, Miguel Ángel, autor IX. Puentes Celis, Mónica Cristina, autora

CDD: 345.861 ed. 23

CO-BoBN- a1143838

Editorial Diké S.A.S.

Eduardo Quiceno Álvarez
Presidente Honorario del Comité Editorial

**CUERPO DIRECTIVO DE LA
EDITORIAL DE LA UNIVERSIDAD
SANTIAGO DE CALI**

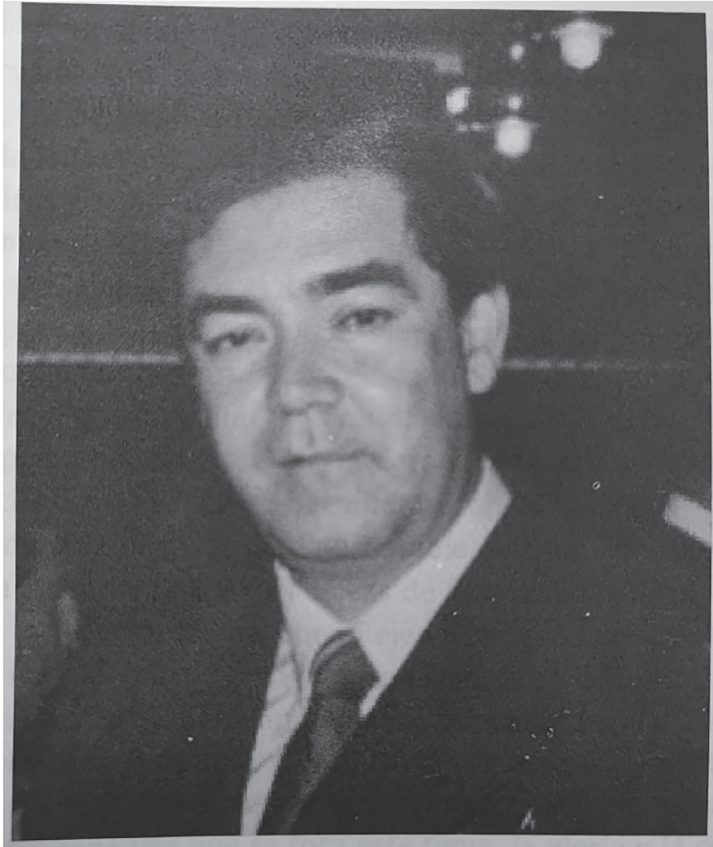
CARLOS ANDRÉS PÉREZ GALINDO
Rector

CLAUDIA LILIANA ZÚNIGA CAÑÓN
Directora General de Investigaciones

JUAN DIEGO MONDRAGÓN
Coordinador Editorial

COMITÉ EDITORIAL

CLAUDIA LILIANA ZÚNIGA CAÑÓN
JUAN DIEGO MONDRAGÓN
ADRIANA MARIA DEL ZOCORRO CORREA
JONATHAN PELEGRÍN RAMÍREZ
YOVANY OSPINA NIETO
MILTON ORLANDO SARRIA PAJA
DORIS LILIA ANDRADE AGUDELO
ODÍN ÁVILA ROJAS



Jorge Enrique Valencia Martínez
1943

ÍNDICE

Presentación	17
<i>Adolfo Murillo Granados & Diego Fernando Tarapués Sandino</i>	
Semblanza del Doctor Jorge Enrique Valencia Martínez	21
<i>Adolfo Murillo Granados & Diego Fernando Tarapués Sandino</i>	
Palabras pronunciadas al Paraninfo de la Universidad del Cauca en homenaje ofrecido por el Honorable Tribunal Superior de Popayán por la designación en la Sala Penal de la Corte	31
<i>Jorge Enrique Valencia Martínez</i>	
¿Dos libros sobre Lombroso?	41
<i>Eugenio Raúl Zaffaroni</i>	
La utilización del análisis dogmático del tipo en la obra del profesor Jorge Enrique Valencia Martínez	55
<i>Adolfo Murillo Granados</i>	
1. Introducción.....	55
2. Algunas consideraciones sobre la dogmática jurídica.....	58
3. Algo acerca de la dogmática jurídico penal.....	62
4. La clasificación de los tipos penales y el análisis dogmático. Una propuesta constante en la obra del profesor Jorge Enrique Valencia.....	67
5. Unas palabras finales	82
Bibliografía	85
Algunas consideraciones en torno a la titularidad del bien jurídico medio ambiente en Colombia	89
<i>Beatriz Eugenia Suárez López</i>	
1. Introducción.....	89
2. ¿Las generaciones futuras como sujeto pasivo?	90
2.1. ¿La persona individual como sujeto pasivo del delito?.....	105

3. ¿El territorio como víctima de los delitos ambientales?.....	107
4. Conclusiones.....	111
Bibliografía.....	113
Delitos contra el medio ambiente dentro del conflicto armado: bases para su tratamiento jurídico en la JEP.....	121
<i>Diego Fernando Tarapués Sandino & Mónica Cristina Puentes Celis</i>	
1. Introducción.....	121
2. La aplicabilidad del régimen jurídico de la JEP frente a delitos ambientales.....	123
3. Presupuestos jurídicos internacionales.....	125
3.1. El medio ambiente en el Derecho Internacional Humanitario.....	126
3.2. El crimen de guerra de causar incidentalmente daños excesivos al medio ambiente.....	130
4. Presupuestos jurídicos nacionales.....	133
4.1. Lo ambiental en las infracciones al DIH tipificadas en el Código Penal.....	135
4.2. El medio ambiente como bien jurídico autónomo en el Código Penal.....	138
5. Tipos penales en blanco y referentes normativos extrapenales.....	143
6. Conclusiones.....	146
Bibliografía.....	153
¿El engaño como incapacidad de resistir? Un recuento histórico, como inicio.....	157
<i>José Fernando Botero Bernal</i>	
1. Presentación.....	157
2. Evolución histórica.....	158
2.1. Ley 95 de 1936 o código penal del 36.....	158
2.1.1. Bosquejo general.....	158
2.1.2. El estupro.....	160
2.1.3. Acceso carnal con persona puesta en estado de inconsciencia y el estupro impropio.....	162
2.1.4. Recapitulación.....	164

2.2.	Decreto 100 de 1980.....	167
2.2.1.	Generalidades	167
2.2.2.	Estupro	169
2.2.3.	Acceso carnal o acto sexual bien en persona puesta en incapacidad de resistir o con incapaz de resistir	170
2.2.4.	Recapitulación	173
2.3.	Ley 599 de 2000	174
2.3.1.	Anotaciones genéricas	174
2.3.2.	Acceso carnal o acto sexual bien en persona puesta en incapacidad de resistir o con incapaz de resistir	176
2.3.3.	Recapitulación	179
3.	Colofón: ¿El engaño, como forma de realización del acceso carnal, es ajeno al actual código penal?	180
3.1.	Generalidades	180
3.2.	Recapitulación	184
	Bibliografía	189
	Consideraciones sobre el delito de Child Grooming	193
	<i>Diego Mauricio Montoya Vacadiez</i>	
1.	Presentación.....	193
2.	Aproximación conceptual.....	194
3.	Aproximación político criminal	197
4.	Bien jurídico tutelado	200
5.	Sujeto activo	207
6.	Sujeto pasivo	208
7.	Conducta.....	211
7.1.	España.....	211
7.2.	Argentina	215
7.3.	Colombia	216
7.4.	La realización (o no) del delito sexual perseguido	217
8.	Tipicidad subjetiva.....	219
	Bibliografía	223

El delito de omisión impropia en el código penal colombiano 227

Diego Araque Moreno

1. Introducción.....	227
2. Generalidades sobre la omisión impropia	229
3. El deber jurídico “reforzado” de evitación del resultado	233
4. ¿Existe causalidad en la omisión?	237
5. El artículo 25 del C.P. colombiano	241
Bibliografía	249

La coautoría y la complicidad. Revisión jurisprudencial y propuesta de diferenciación 253

Miguel Ángel Muñoz García

1. Introducción.....	253
2. Línea jurisprudencial sobre la distinción entre la coautoría y la complicidad en los supuestos de intervención delictiva plural con reparto de funciones.....	255
2.1. Sentencias relevantes o hito.....	256
2.1.1. 9 de septiembre de 1980. M. P. Alfonso Reyes Echandía. Gaceta Judicial Tomo CLXIII.....	256
2.1.2. 22 de mayo de 2003 (rad. 17457). M.P. Álvaro Orlando Pérez Pinzón	260
2.1.3. 21 de agosto de 2003. Rad. 19213. M.P. Álvaro Orlando Pérez Pinzón	262
2.1.4. 9 de marzo de 2006. Rad. 22327. M.P. Sigifredo Espinosa... 263	
2.1.5. 2 de septiembre de 2009. Rad. 29221. M.P. Yesid Ramírez Bastidas	265
2.1.6. 22 de enero de 2014. Rad. 38725. M.P. Eugenio Fernández Carlier	267
2.1.7. 28 de octubre de 2015. SP14845 de 2015. Rad. 43868. M.P. Eugenio Fernández Carlier.....	268
2.1.8. 25 de julio de 2018. SP 2981 de 2018. Rad. 50394. M.P. Luis Antonio Hernández.....	272
2.1.9. 26 de junio de 2019. SP 2288-2019 Rad. 45272. M.P. Eugenio Fernández Carlier.....	273
3. Giros jurisprudenciales	276

4. Propuesta de interpretación a partir de una teoría unitaria normativista de la intervención delictiva.....	278
Bibliografía.....	289
El falso raciocinio en la casación penal: una cruzada para restablecerlo en el falso juicio de identidad.....	293
<i>Eudoro Echeverri Quintana</i>	
1. Introducción.....	293
2. Generalidades sobre la casación y el error de hecho.....	295
3. La censura en casación para atacar el falso raciocinio.....	297
4. Breve recuento histórico del falso raciocinio en la jurisprudencia de la SCP.....	298
5. Crítica acerca de la invención del falso raciocinio.....	311
6. La sana crítica en el Sistema Interamericano de Derechos Humanos.....	315
7. La sana crítica en la valoración probatoria.....	317
8. Conclusiones.....	322
Bibliografía.....	325

PRESENTACIÓN

La Facultad de Derecho de la Universidad Santiago de Cali se ha distinguido no solo por ser la primera en la capital del Valle del Cauca, siendo incluso pionera entre las universidades privadas del suroccidente colombiano, sino también por su fuerte orientación en el ámbito del derecho penal. Por sus aulas han transitado durante estas casi siete décadas algunos de los más destacados penalistas tanto a nivel nacional como internacional, asimismo, han egresado numerosos jueces, magistrados, fiscales y defensores que velan férreamente por la defensa de un derecho penal liberal que respeta y promueve las garantías judiciales comprendidas en nuestro modelo constitucional.

El derecho penal en la USACA va más allá de su fuerte énfasis en el pregrado, rasgo característico con el que nació el programa en 1958. La ya clásica Especialización en Derecho Penal –que hoy no solo se oferta en metodología presencial sino también virtual– da cuenta de esta tradición jurídica, del mismo modo que lo han hecho la otrora Maestría en Criminología, Ciencias Penales y Penitenciarias (concebida en épocas del reconocido Instituto de Criminología) y, su sucesora, la Maestría en Derecho Penal y Justicia Transicional. Hoy en día, la Maestría en Derecho, desde su énfasis en derecho penal, así como el Doctorado en Derecho continúan fomentando procesos de formación investigativa y de generación de conocimiento en esta importante área del derecho público.

En estos programas académicos de la Facultad de Derecho, diferentes generaciones de abogados se han nutrido de los conocimientos y experiencia de destacados penalistas que han forjado los cimientos de esta pasión por el derecho penal que caracteriza a la San-

tiago. Dentro de los maestros que han formado a generaciones de penalistas están los profesores Luis Enrique Romero Soto, Pedro Elías Serrano Abadía, Edgar Saavedra Rojas y Jorge Enrique Valencia Martínez; cuatro grandes juristas vallecaucanos que además de haber sido por muchos años connotados profesores de esta casa de estudios, llegaron a ser Magistrados de la Sala Penal de la Corte Suprema de Justicia, dejando su imborrable huella en la jurisprudencia penal del máximo órgano de la Jurisdicción Ordinaria.

Por medio de esta obra queremos rendir un homenaje póstumo a los Doctores Luis Enrique Romero Soto y Pedro Elías Serrano Abadía, así como un merecido homenaje en vida a los Doctores Edgar Saavedra Rojas y Jorge Enrique Valencia Martínez, a quienes, no solo aquellos que hemos estado vinculados con la Universidad Santiago de Cali, les guardamos profundo respeto y admiración, sino que toda una comunidad académica de penalistas colombianos valoramos y agradecemos sus contribuciones al desarrollo de las ciencias penales en nuestro país.

La participación activa y comprometida de numerosos profesores de las distintas regiones de la geografía nacional en la elaboración de estos cuatro libros, refleja el estima y gratitud que le guardamos a estos creadores de doctrina y jurisprudencia penal, cuyo legado se reafirma con el pasar de los años y con las discusiones jurídicas que día a día se suscitan tanto en el ámbito académico como en el judicial.

Este libro homenaje al profesor Jorge Enrique Valencia Martínez, dentro de la serie de Contribuciones al Derecho Penal Colombiano, recoge los artículos de los profesores Adolfo Murillo Granados, Beatriz Eugenia Suárez López, Diego Araque Moreno, Diego Fernando Tarapué Sandino, Diego Mauricio Montoya Vacadéz, Eudoro Echeverri Quintana, Eugenio Raúl Zaffaroni, José Fernando Botero Bernal y Miguel Ángel Muñoz García, así como de la profesional Mónica Cristina Puentes Celis, sobre diferentes temas de la

parte general, especial y procesal del derecho penal, analizando y referenciando los aportes que desde sus diversas publicaciones ha elaborado el maestro Valencia.

Queremos agradecer a los autores, los cuales con el mayor compromiso han aceptado esta invitación para la publicación de este libro colectivo. Su generosidad y disposición nos permite no solo rendir tributo a un respetado maestro que ha promovido el estudio y debate de los apasionantes temas que rodean al derecho penal, sino también compartir con la comunidad académica un libro de gran calidad que profundiza en temas de actualidad y trascendencia.

Finalmente, como coordinadores de esta obra manifestamos nuestro más sincero agradecimiento a las directivas de la Universidad Santiago de Cali, especialmente a su Rector, al Dr. Carlos Andrés Pérez Galindo, por el apoyo a los procesos investigativos de la universidad y en particular de la Facultad de Derecho. De igual forma, agradecemos a la Editorial Diké con la cual hemos consolidado un conjunto de publicaciones que dan cuenta del excelente trabajo editorial mancomunado con el sello Editorial USC. Esperamos que publicaciones como esta sigan aportando no solo a las discusiones académicas a nivel nacional e internacional, sino también a tomadores de decisión que desde el sector público y privado consultan los resultados de nuestra producción investigativa.

Adolfo Murillo Granados & Diego Fernando Tarapué Sandino

Bogotá, diciembre de 2023

SEMBLANZA DEL DOCTOR JORGE ENRIQUE VALENCIA MARTÍNEZ

Adolfo Murillo Granados

Diego Fernando Tarapués Sandino

El maestro Jorge Enrique Valencia nació en Cali el 12 de agosto de 1943. Sus estudios de primaria y bachillerato los realizó en el Instituto Ignacio de Herrera y Vergara, en el Colegio Villegas y en el Gimnasio de Occidente. Estudió Derecho en la Universidad Externado de Colombia, donde se graduó el 27 de septiembre de 1968. Estuvo vinculado por muchos años a la judicatura, ocupando todos los niveles en el ámbito competencial de lo penal; inició en interinidad como Juez 11 Penal Municipal de Cali (1969), luego fue el Juez 2° Penal Municipal de Cali (1969-1971), posteriormente, ejercería como Juez 4° Penal del Circuito (1972-1977) y Juez 3° Superior de Cali (1977-1985). También sería Magistrado del Tribunal de Cali (1985-1989) y fungiría como Presidente de la Sala Penal de dicha corporación. Luego estuvo como Magistrado interino de la Corte Suprema de Justicia (1988) hasta que asumiría como Magistrado en propiedad (1989-1995), llegando a ocupar la Presidencia de la Sala de Casación Penal en 1990.

En el ámbito académico ha sido profesor de la Facultad de Derecho de la Universidad Santiago de Cali de 1978 a 1996. Profesor de la Universidad de San Buenaventura Cali. Jefe del Área de Derecho Penal, representante personal del Rector y Decano encargado por varias ocasiones de la Facultad de Derecho de la Universidad Libre, Seccional Cali (1977 a 1995). Profesor de posgrado de la Universidad Católica de Bogotá entre 1992 a 2009. Profesor de Maestría en la Universidad Libre de Bogotá. Profesor de posgrado de las

Universidades Externado de Colombia y Libre de Bogotá, Libre de Cali y Santiago de Cali. Director de la Maestría en Derecho Penal de la Universidad Santo Tomás en 2005, donde también fue profesor de pregrado de 2005 a 2008. Profesor invitado de la Universidad Nacional (1996) y de la Universidad Autónoma Latinoamericana de Medellín (2010).

Ha hecho parte de la Academia Colombiana de Jurisprudencia como Miembro Correspondiente desde el 3 de septiembre de 1997 y luego como Miembro de Número desde el mayo 12 de 2006). Ha recibido la Medalla del Tribunal Superior del Distrito Judicial de Cali, la Medalla del Tribunal Superior de Buga, la Medalla del Tribunal Superior de Popayán y la Orden de las Ciudades Confederadas del Valle del Cauca en la categoría de Oficial. Es fundador y Miembro Honorario del Colegio de Abogados Penalistas del Valle del Cauca, Colegial Honorario del Colegio de Abogados Penalistas de Bogotá y Cundinamarca, así como Miembro Honorario de la Asociación Nacional de Abogados Penalistas Litigantes. "ANAPEL". Dentro de sus publicaciones se destacan las siguientes:

Libros:

1. Estudios sobre el Cheque (autores varios).¹
2. Estudios de Derecho Penal Especial.²
3. Delitos contra la Libertad y el Pudor Sexuales (Examen dogmático).³
4. Aspectos Jurídicos Penales de la Droga.⁴

1 Pequeño Foro, Bogotá, 1983.

2 Universidad Externado de Colombia, Bogotá, 1990, 2ª edición.

3 Ediciones Forum Pacis, Bogotá, 1993.

4 Monografía de Derecho Penal No. 7 de la Universidad Externado de Colombia, en asocio de Augusto J. Ibáñez, Bogotá, 1991.