

1398

Donación
Dr. Enrique Petracchi

JESÚS BERNAL PINZÓN

DELITOS CONTRA
LA ADMINISTRACION PUBLICA
Y
ASOCIACION PARA DELINQUIR



EDITORIAL TEMIS BOGOTA, D. E.
1965

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Dedicatoria	VII
Prólogo	IX

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

1. Introducción	1
2. División de los delitos contra la administración pública	4
3. Sujeto activo del delito propio	4
4. Funcionario de derecho, de hecho y usurpador	6
5. La usurpación de funciones	7
6. Responsabilidad de los funcionarios públicos	8

CAPÍTULO II

DELITO DE PECULADO

7. Diferentes tipos de peculado	9
---------------------------------------	---

I. Peculado por aplicación oficial diferente

8. Definición	9
9. Sujeto activo	11
10. Calidad de los bienes	12
11. Conducta ejecutiva y momento consumativo	13
12. Causas de justificación	14

II. Peculado mediante apropiación o uso indebido

13. Definición	15
14. Modificaciones al Código Penal	15
15. Objeto jurídico de la tutela penal	16
16. Sujeto activo	16
17. Sujeto pasivo	18
18. Objeto material	18
19. La razón de las funciones como presupuesto del peculado	19
20. Significado de la expresión "por razón de sus funciones"	21
21. Tenencia material y disponibilidad jurídica	23
22. Conducta ejecutiva	24

III. Peculado por apropiación

23. Diferencia con el abuso de confianza	24
--	----

IV. *Peculado de uso*

	PÁG.
24. Distinción	27
25. Momento consumativo del delito	28
26. Jurisprudencia	29
27. El reintegro de lo apropiado	33
28. El elemento psicológico del peculado	34
29. El concurso de personas y el peculado	35
30. Definición del concurso de personas	35
31. Noción de autor del delito	36

V. *Peculado culposo*

32. Definición	39
33. Nuestra opinión	41
34. Jurisprudencia	43

VI. *Peculado por extensión*

35. Definición	44
36. Origen de la disposición	44
37. ¿Qué aspectos cubre la equiparación o extensión?	47
38. Diferencia con los textos extranjeros	48

VII. *Peculado por aprovechamiento del error ajeno*

39. Definición	51
40. Origen de la disposición	51
41. Objeto jurídico de la tutela penal	53
42. Sujeto activo	53
43. Sujeto pasivo	53
44. Diferencias con el delito de concusión	53
45. Diferencias con el peculado por apropiación o uso indebido	54
46. Diferencias con el delito de abuso de confianza agravado	54
47. Presupuesto de la conducta	55
48. El error del sujeto pasivo	55
49. Conducta ejecutiva	56
50. El resultado del delito	57
51. Tentativa	57
52. Elemento subjetivo	57

CAPÍTULO III

CONCUSIÓN

53. Definición	59
54. Objeto jurídico de la tutela penal	59
55. Antecedentes de la disposición	60
56. Sujeto activo	60
57. Diferencias con el peculado por aprovechamiento del error ajeno	62

58. Sujeto pasivo	62
59. El abuso del cargo o de la función	64
60. La conducta	66
61. Diferencias con la extorsión	69

VIII. *Concusión por inducción*

62. Concusión "fraudulenta" o "implícita"	69
63. Promesa o entrega	72
64. Noción de promesa	72
65. Otra utilidad	73
66. Momento consumativo	75
67. Opinión de los comentaristas colombianos	79
68. Elemento subjetivo	81

CAPÍTULO IV

EL AGENTE PROVOCADOR

69. El delito provocado	83
70. La participación del agente provocador	86

CAPÍTULO V

CONSTREÑIMIENTO O INDUCCIÓN

PARA OBTENER EL PAGO DE IMPUESTO NO DEBIDO

71. Código Penal, artículo 157	92
72. Circunstancia atenuante	92
73. Objeto jurídico de la infracción	92
74. Sujeto activo del delito	92
75. La conducta	93

CAPÍTULO VI

COHECHO

76. Definición	98
77. Código Penal, artículo 161	98
78. Código Penal, artículo 164	98
79. Objeto jurídico de la tutela penal	99
80. Estructura jurídica del delito	99
81. Importancia jurídico-penal de la pluralidad de personas	100
82. Sujeto activo	101
83. Diferentes especies de cohecho	102
84. Corrupción propia e impropia	103
85. Corrupción antecedente y corrupción subsiguiente	103
86. Diferencias con la concusión	104
87. Cohecho pasivo y activo como formas delictuosas autónomas	106
88. Corrupción o cohecho impropio	111

89. Elemento objetivo	111
90. Naturaleza del acto que se compra	114
91. Momento consumativo	116
92. Argumentos contra la posibilidad de la tentativa	117
93. Argumento de Crispigni	119
94. Opinión de los comentaristas colombianos	124

CAPÍTULO VII

COHECHO PROPIO

95. Formas de conducta	127
96. Sujeto activo	127
97. El objeto jurídico de la tutela penal	127
98. Conducta ejecutiva	128
99. Omisión o retardo de un acto propio del cargo	128
100. Momento consumativo	132
101. Tentativa	133
101 bis. Participación del particular en el cohecho	134

CAPÍTULO VIII

CONCIERTO CON LOS INTERESADOS

102. Código Penal, artículo 162	136
103. Pena accesoria	139

CAPÍTULO IX

RECEPCIÓN DE DINERO O DÁDIVAS POR FUNCIONARIOS
EN CONSIDERACIÓN AL CARGO OFICIAL

104. Definición	140
105. Sujeto activo	141
106. Sujeto pasivo	141
107. Naturaleza de la infracción	141
108. Decomiso de dinero u objetos	142

CAPÍTULO X

NEGOCIACIONES INCOMPATIBLES
CON EL EJERCICIO DE FUNCIONES PÚBLICAS

109. Definición	143
110. Origen de la disposición	143
111. Artículo 401 del Código Penal español	143
112. Objeto jurídico de la tutela penal	144
113. Sujeto activo	144
114. Momento de interés	145

115. Momento consumativo	149
116. Elemento psicológico	149
117. Extensión del precepto	149

CAPÍTULO XI

PREVARICATO

118. Definición	151
119. Diversos significados de la expresión "prevaricato"	151
120. Objeto jurídico de la tutela penal	152
121. La conducta delictiva	153
122. El elemento "a sabiendas"	154
123. Normas penales	157

CAPÍTULO XII

ABUSO DE AUTORIDAD

124. Definición	160
125. Antecedentes de la disposición	160
126. Objeto jurídico de la tutela penal	161
127. Naturaleza genérica y subsidiaria de la norma	162
128. El principio de la consunción	165
129. El principio de la subsidiariedad	165
130. Conducta delictiva	166
131. Acto arbitrario o injusto	169
132. Abuso de autoridad para obtener un provecho o ventaja	171
133. Elemento psicológico	172
134. Jurisprudencia	173

CAPÍTULO XIII

OMISIÓN DE ACTOS OFICIALES

135. Definición	175
136. Objeto jurídico de la tutela penal	175
137. Características subsidiaria y complementaria de la figura	176
138. Elemento material	178
139. Relaciones entre la conducta y la función	179
140. Ilegitimidad de la conducta	179
141. Finalidad de la conducta	179
142. Tentativa	180
143. Elemento psicológico	181

CAPÍTULO XIV

REVELACIÓN DE SECRETOS

144. Definición	182
145. Hipótesis culposa	182

	Pág.
146. Cuestión general	182
147. Fundamento de la disposición penal y objeto jurídico de la tutela	184
148. Naturaleza monosubjetiva de la infracción	185
149. Naturaleza jurídica del título delictivo	187
150. Origen de la noticia o documento que deben ser mantenidos en secreto	187
151. Vínculo del secreto	189
152. La tentativa	192
153. Casos de exclusión del dolo	192

CAPÍTULO XV

OMISIÓN DE LA DENUNCIA

154. Definición	193
155. Origen de las figuras delictivas	193
156. Objeto jurídico de la tutela penal	194
157. Presupuesto del delito	195
158. Conducta ejecutiva	197
159. Hipótesis de denuncia reticente	199
160. Elemento psicológico	201

CAPÍTULO XVI

UTILIZACIÓN DE INVENTOS O DESCUBRIMIENTOS
CONOCIDOS POR RAZÓN DEL CARGO O SERVICIO

161. Definición	202
162. Antecedentes de la disposición	202
163. Objeto jurídico de la tutela penal	202
164. Momento del conocimiento y momento de la conducta en relación con la calidad del agente	203
165. Naturaleza y oportunidad de la norma	204
166. Conducta ejecutiva	205
167. Elemento material del delito	206
168. Momento consumativo y tentativa	207
169. Elemento psicológico	207

CAPÍTULO XVII

RECHAZO O RETARDO DE OBEDIENCIA COMETIDO POR UN MILITAR
O POR UN AGENTE DE LA FUERZA PÚBLICA

170. Definición	208
171. Antecedentes de la disposición	208
172. Aplicación de la disposición a los militares	209
173. El Código Militar y el Código Penal ordinario	210
174. ¿El fuero militar cobija a la policía?	214
175. Objeto jurídico de la tutela penal	217
176. Conducta ejecutiva	218
177. Naturaleza de la infracción	219

CAPÍTULO XVIII

ABANDONO DEL CARGO

	Pág.
178. Definición	220
179. Antecedentes de la disposición	220
180. El objeto jurídico de la tutela penal	220
181. Conducta ejecutiva	220
182. Hipótesis de renuncia	221
183. Elemento subjetivo	222

CAPÍTULO XIX

INCOMPATIBILIDADES ENTRE EL EJERCICIO DE UN CARGO PÚBLICO
Y LA ABOGACÍA

184. Definición	223
185. Sujeto activo	224
186. Conducta ejecutiva	224

CAPÍTULO XX

INTERVENCIÓN DE LOS FUNCIONARIOS PÚBLICOS
EN POLÍTICA ACTIVA

187. Definición	229
188. Aplicabilidad del art. 180 del Código Penal	232

CAPÍTULO XXI

EMPLEO DE LA FUERZA PÚBLICA
PARA LA COMISIÓN DE ACTOS ILEGALES

189. Definición	235
190. Antecedentes de la disposición	235
191. Sujeto activo	236
192. Conducta ejecutiva	236
193. Momento consumativo	236
194. Elemento psicológico	237
195. Concurso de delitos	237

CAPÍTULO XXII

DE LA USURPACIÓN DE FUNCIONES PÚBLICAS

196. Definición	238
197. Antecedentes de las disposiciones	238
198. Objeto jurídico específico de la tutela penal	238
199. Sujeto activo	239
200. Usurpación y extralimitación de funciones públicas	241
201. Conducta ejecutiva	244

	Pág.
202. Elemento psicológico y momento consumativo	246
203. Concurso de delitos	246
204. Sujeto activo	247

CAPÍTULO XXIII

DELITOS CONTRA LOS FUNCIONARIOS PÚBLICOS

205. Definición	249
206. Antecedentes de la disposición	249
207. Objeto jurídico específico de la tutela penal	249
208. Sujeto activo	250
209. Sujeto pasivo	250
210. Elemento material del delito	250
211. Noción de violencia	251
212. Diferencias fundamentales con la legislación italiana	253
213. Concurso de delitos	258
214. Elemento psicológico	260
215. Consumación y tentativa	260

CAPÍTULO XXIV

VIOLENCIA O AMENAZA CONTRA UNA CORPORACIÓN LEGISLATIVA,
ADMINISTRATIVA O JUDICIAL

216. Definición	262
217. Antecedentes de la disposición	262
218. Sujeto activo	262
219. Sujeto pasivo	263
220. Elemento material	263
221. Influencia sobre las deliberaciones	264
222. Objeto material del delito	265

CAPÍTULO XXV

DELITO CONTRA UN FUNCIONARIO PÚBLICO POR RAZÓN O A CAUSA
DEL EJERCICIO DE SUS FUNCIONES

223. Definición	266
224. Naturaleza de la disposición	266
225. Naturaleza del delito cometido contra el funcionario	266
226. Quién puede ser sujeto pasivo del delito que se agrava	267

CAPÍTULO XXVI

DELITOS CONTRA LA ADMINISTRACIÓN DE JUSTICIA.
FALSAS IMPUTACIONES HECHAS ANTE LAS AUTORIDADES

227. Definición	269
228. Antecedentes de la disposición	269

	Pág.
229. Objeto jurídico de la tutela penal	270
230. Las tres figuras delictivas contenidas en la disposición	270
231. Simulación personal o formal	271
232. Situación especial de la querrela	274
233. Naturaleza de la infracción denunciada	275
234. ¿Qué se entiende por delito diverso?	277
235. Elemento psicológico	279
236. Concurso de delitos y momento consumativo	279
237. Simulación de pruebas	285
238. Fundamento de la agravante	285
239. Noción de la prueba	286
240. Autoacusación falsa	289
241. Elemento objetivo	289

CAPÍTULO XXVII

DENUNCIA CALUMNIOSA

242. Definición	292
243. Antecedentes de la disposición	292
244. Objeto jurídico específico de la tutela penal	292
245. Diferencia con los delitos examinados	295
246. Elemento objetivo	296
247. Naturaleza del hecho que se imputa	297
248. Cuestiones relativas a la persona del inculcado	302
249. Concepto de la inocencia	302
250. Hipótesis de delito más grave y de delito diverso	303
251. Simulación de pruebas	306
252. Elemento psicológico	306
253. Concurso de delitos y momento consumativo	307

CAPÍTULO XXVIII

SIMULACIÓN Y DENUNCIA CALUMNIOSA DE CONTRAVENCIONES

254. Definición	309
-----------------------	-----

CAPÍTULO XXIX

SIGNIFICADO Y EFECTOS DE LA RETRACTACIÓN

255. Definición	311
256. Requisitos de la retractación	313

CAPÍTULO XXX

FALSO TESTIMONIO

257. Definición	315
258. Consideraciones generales	315
259. Objeto jurídico de la tutela penal	316
260. Sujeto activo del delito	318

	PÁG.
261. Noción de testigo	318
262. Obligación del testigo	321
263. Peritos e intérpretes	323
264. Noción de perito	323
265. Diferencias entre el testigo, el perito y el intérprete	325
266. Elemento objetivo	328
267. Estructura de la conducta	328
268. Objeto de la prueba testimonial	329
269. Afiramar una falsedad	334
270. Segunda forma de conducta	336
271. Tercera especie de conducta	338
272. La reticencia no es otra cosa que la omisión de un acto con contenido psicológico	339
273. La renuencia del testigo no es falsedad testimonial	341
274. Falsedad sobre la identidad personal del testigo	342
275. Autoridad competente	344
276. Elemento subjetivo	346
277. Momento consumativo y concurso de delitos	347
278. Falso testimonio en la hipótesis del art. 250 del C. de P. P.	347
279. Impunidad de las personas que no están obligadas a declarar	349
280. Parentesco	350
281. Secreto profesional	350
282. Secretos del cargo	350
283. Alcance de la facultad de no rendir testimonio	351

CAPÍTULO XXXI

FALSO JURAMENTO DE LA PARTE EN UN ASUNTO CIVIL (PERJURIO)

284. Definición	356
285. Antecedentes y objeto jurídico de la infracción	356
286. Diferentes especies de juramento reconocidas por la ley	357
287. Sujeto activo	358
288. ¿Quién es parte?	358
289. Elemento objetivo	359
290. Elemento subjetivo	360
291. Eximentes de responsabilidad	360

CAPÍTULO XXXII

SOBORNO DEL TESTIGO, PERITO O INTÉRPRETE

292. Definición	362
293. Antecedentes de la disposición	362
294. Objeto jurídico de la tutela penal	362
295. Oportunidad de la acriminación	363
296. Estructura de la infracción	363
297. Calidades del sobornado	364
298. Elemento material del delito	366

	PÁG.
299. Momento consumativo	367
300. Elemento subjetivo	368
301. Concurso de delitos	368

CAPÍTULO XXXIII

RETRACTACIÓN

302. Definición	373
303. Antecedentes de la disposición	373

CAPÍTULO XXXIV

COLUSIÓN

304. Definición	374
305. Objeto jurídico de la tutela penal	375
306. Sujeto activo	375
307. Elemento objetivo	378
308. Acuerdo con la parte contraria	378
309. Tentativa y momento consumativo	380

CAPÍTULO XXXV

COLUSIÓN EN PERJUICIO DE UN SINDICADO

310. Definición	382
311. Diferencias con la colusión	382

CAPÍTULO XXXVI

VENTA O TRÁFICO DE INFLUENCIAS

312. Definición	385
313. Antecedentes de la disposición	385
314. Objeto jurídico de la tutela penal	385
315. Sujeto pasivo	386
316. Sujeto activo	386
317. Elemento objetivo	389
318. Elemento psicológico	390

CAPÍTULO XXXVII

ENCUBRIMIENTO

319. Definición	391
320. Generalidades sobre el delito	391
321. Antecedentes de la disposición y objeto jurídico tutelado	392
322. Estructura del delito	393
323. Sujeto activo	393
324. Sujeto pasivo	394
325. Presupuesto positivo. Existencia de un delito	394
326. Naturaleza del delito antecedente	394

	PÁG.
327. ¿El agente debe ser responsable por el delito principal?	394
328. Opinión de los autores colombianos	398
329. Nuestra opinión	399
330. Cuestiones relativas a la querrela	402
331. Presupuesto negativo	402
332. Conducta ejecutiva	403
333. Concurso de delitos	404
334. Elemento psicológico	405

CAPÍTULO XXXVIII

ENCUBRIMIENTO REAL

335. Definición	406
336. Antecedentes de la disposición	406
337. Objeto jurídico de la tutela penal	409
338. Diferencias entre el encubrimiento y la receptación	409
339. Naturaleza jurídica de la acriminación	411
340. Elementos constitutivos de la figura	415
341. Conducta típica	417
342. Objeto material del delito	418
343. Concurso de delitos	419
344. Elemento subjetivo	420

CAPÍTULO XXXIX

LA OMISIÓN DE DENUNCIA COMO FORMA DE ENCUBRIMIENTO

345. Definición	422
346. Antecedentes de la disposición	422
347. Elemento material	422
348. Término para denunciar	424
349. Elemento subjetivo	425

CAPÍTULO XL

HIPÓTESIS ESPECIAL DE ESTADO DE NECESIDAD

350. Definición	426
351. Antecedentes y naturaleza de la norma	426
352. Fundamento de la eximente	428
353. Naturaleza de los intereses que se pretende amparar	430
354. Críticas de Antolisei a la extensión de la eximente	431

CAPÍTULO XLI

FUGA DE PRESOS

355. Definición	432
356. Consideraciones generales sobre el delito	432
357. Contenido y significado de las modificaciones realizadas por el decr. 236 de 1957	434

	PÁG.
358. Objeto jurídico de la tutela penal	437
359. Sujeto activo	437
360. Situación especial de los sujetos retenidos	438
361. Requisitos legales para la aplicación del art. 28	439
362. Legalidad de la detención	442
363. Elemento material	443
364. Estructura del delito	444
365. Elemento psicológico	445
366. Circunstancias agravantes	445
367. Concurso de delitos	446

CAPÍTULO XLII

PARTICIPACIÓN DEL FUNCIONARIO EN LA FUGA

368. Definición	448
369. Sujeto activo	448
370. Sujeto pasivo	448
371. Elemento material	448
372. Elemento subjetivo	449

CAPÍTULO XLIII

PERMISOS ILEGALES Y FUGA

373. Definición	451
374. Sujeto activo	451
375. Elemento material	452
376. Circunstancia agravante	452

CAPÍTULO XLIV

DE LA ASOCIACIÓN PARA DELINQUIR

377. Definición	454
378. Antecedentes y objeto jurídico de la disposición	454
379. Diferencias con el concurso de personas	457
380. Sujeto activo	458
381. Elemento material	461
382. Propósito permanente de cometer delitos	463
383. Ayuda recíproca y común acuerdo de los asociados	464
384. Naturaleza del delito	465
385. Momento consumativo. Tentativa	465
386. Circunstancia agravante	467
387. Modificaciones introducidas por el decreto 2525 de 1963	467
388. Análisis del artículo 3º del decr. 2525 de 1963	470
389. "Sorprender armados"	472
390. Recorrer armados los campos vías públicas, etc.	478

	PÁG.
391. Asistencia a los asociados	480
392. Auxilio o refugio prestados en forma reiterada	483

CAPÍTULO XLV

INSTIGACIÓN PÚBLICA A DELINQUIR

393. Definición	485
394. Cuestiones generales sobre el concurso eventual de personas en el delito	485
395. Los grados de la participación	486
396. Críticas a las distinciones del grado de cooperación	488
397. Objeto jurídico de la tutela penal	492
398. Elemento material	494
399. Formas de la instigación	497
400. Publicidad de la instigación	499
401. Delito determinado	500
402. Elemento subjetivo	502
403. Tentativa	502
404. Concurso de delitos	503
405. Opinión de los autores extranjeros	503
406. Opinión de los autores nacionales	505
407. Nuestra opinión	507
408. Problemas que plantea la instigación privada (proposición) y la graduación de la pena	508

CAPÍTULO XLVI

APOLOGÍA DEL DELITO

408 bis. Definición	516
409. Concepto del delito	516
410. Objeto jurídico penalmente tutelado	517
411. Sujeto activo	518
412. Elemento material	518
413. Objeto de la apología	519
414. Elemento subjetivo	520
415. Consumación y tentativa	520

CAPÍTULO XLVII

OBTENCIÓN DE VALORES CON EL FINGIDO PROPÓSITO DE DELINQUIR

416. Definición	522
417. Cuestiones generales	522
418. Elemento material	523
Bibliografía	524