

DESAFÍOS DEL DERECHO PENAL EN LA SOCIEDAD DEL SIGLO XXI

**Libro homenaje a
Ignacio Berdugo Gómez de la Torre**

**Paula Andrea Ramírez Barbosa
(Directora)**

Angelita BAEYENS	Álvaro Orlando PÉREZ PINZÓN
Julio BALLESTEROS SÁNCHEZ	Álvaro Rolando PÉREZ CASTRO
Paola CASABIANCA ZULETA	Paula Andrea RAMÍREZ BARBOSA
Carlos Guillermo CASTRO CUENCA	Julio César RODAS MONSALVE
Miguel CÓRDOBA ANGULO	Victor Gabriel RODRÍGUEZ DE OLIVEIRA
Ana Paola HALL GARCÍA	Samuel SERRANO GALVIS
Daniel Mario LABORDE TABARES	Juan Oberto SOTOMAYOR ACOSTA
Omar Albeiro MEJÍA PATIÑO	Ana María URIBE

PAULA ANDREA RAMÍREZ BARBOSA
(Directora)

DESAFÍOS DEL DERECHO PENAL EN LA SOCIEDAD DEL SIGLO XXI

Libro homenaje a
Ignacio Berdugo Gómez de la Torre

Angelita BAEYENS	Álvaro Orlando PÉREZ PINZÓN
Julio BALLESTEROS SÁNCHEZ	Álvaro Rolando PÉREZ CASTRO
Paola CASABIANCA ZULETA	Paula Andrea RAMÍREZ BARBOSA
Carlos Guillermo CASTRO CUENCA	Julio César RODAS MONSALVE
Miguel CÓRDOBA ANGULO	Víctor Gabriel RODRÍGUEZ DE OLIVEIRA
Ana Paola HALL GARCÍA	Samuel SERRANO GALVIS
Daniel Mario LABORDE TABARES	Juan Oberto SOTOMAYOR ACOSTA
Omar Albeiro MEJÍA PATIÑO	Ana María URIBE



Bogotá - Colombia
2018

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
Prólogo.....	VII
Presentación.....	IX

DERECHO PENAL COMPARADO

LA LEY CONTRA LAS PRÁCTICAS CORRUPTAS EN EL EXTRANJERO. LA FCPA DE ESTADOS UNIDOS: “COMPLIANCE”, EXTRATERRITORIALIDAD Y RESPONSABILIDAD DE LA PERSONA JURÍDICA. REFLEXIONES ACERCA DEL CASO ODEBRECHT

PAULA ANDREA RAMÍREZ BARBOSA

1. Introducción.....	3
2. La regulación normativa norteamericana de la FCPA.....	5
A) Sus características esenciales.....	5
B) Prohibición.....	6
3. Consideraciones normativas relevantes de la FCPA.....	10
4. Las penas y sanciones previstas en la FCPA: su ámbito de aplicación.....	14
5. Los preacuerdos y la FCPA: una forma de justicia negocial para resolver el caso.....	15
6. La extraterritorialidad antisoborno transnacional en acción: reflexiones sobre el marco jurídico y político criminal norteamericano en el caso Odebrecht.....	17
A) El “modus operandi” criminal de Odebrecht y sus tentáculos en el mundo.....	18
B) El delito de soborno transnacional cometido en el interior de Odebrecht y los pagos corruptos por países.....	20
C) El caso Odebrecht y la extraterritorialidad de la ley penal norteamericana.....	23
D) La responsabilidad penal individual en la aplicación de la ley FCPA de Estados Unidos en el caso Odebrecht.....	29
E) El programa de cumplimiento corporativo de Odebrecht.....	31

	PÁG.
7. Recapitulación	37
Bibliografía	40

**DEL AGENTE ENCUBIERTO EN LA LEGISLACIÓN
LATINOAMERICANA: LÍMITES ÉTICOS
Y CAMBIOS INEVITABLES**

VÍCTOR GABRIEL RODRÍGUEZ

1. Introducción: obra e influencia del profesor Berdugo	45
2. Las leyes latinoamericanas de delación y agente encubierto.....	47
3. El agente frente al delito: el caso del usuario de drogas.....	49
4. Si puede mentir el Estado	50
5. El infiltrado fomenta el delito	52
6. El “undercover agent” como partícipe del delito.....	54
7. El agente fungible	56
8. Los contrapuntos: necesidad y oportunidad	58
9. La casa de prostitución y el local de venta de las drogas	58
10. Resolviendo el dilema: mantener la excepcionalidad.....	61
11. Agente encubierto y delación premiada como leyes de guerra	66
12. Conclusiones.....	67
Bibliografía	68

**POLÍTICAS DE PERSECUCIÓN PENAL Y MECANISMOS
PARA EL COMBATE A LA CORRUPCIÓN, CON ESPECIAL
REFERENCIA AL CASO HONDUREÑO**

ANA PAOLA HALL GARCÍA

**I. POLÍTICAS DE PERSECUCIÓN PENAL EN EL MARCO
NORMATIVO HONDUREÑO**

1. Anotaciones previas.....	71
2. Regulación actual y desafíos del nuevo Código Penal en la regulación de delitos contra administración pública	72
A) Sobre la definición de funcionario o empleado público	74
B) Delitos contra la administración pública en el Código Penal y nuevo Código Penal	75
a) Malversación de caudales públicos (algunas modalidades)	75
b) Fraudes.....	78
c) Enriquecimiento ilícito	78
d) Abuso de autoridad y violación de los deberes	82

C) Disposiciones comunes	83
D) La penalidad de delitos contra la administración pública	84

II. MECANISMOS PARA EL COMBATE A LA CORRUPCIÓN EN HONDURAS

1. Mecanismos nacionales	85
A) El rol del Tribunal Superior de Cuentas en la lucha contra la corrupción	85
B) El papel del ministerio público en el combate a la corrupción	87
C) La jurisdicción anti corrupción	89
2. Mecanismo internacional. La misión de apoyo y combate a la corrupción y la impunidad en Honduras (MACCIH)	90
3. Conclusiones	92
Bibliografía	93

HACIA UN ESTÁNDAR INTERAMERICANO DE DEBIDA DILIGENCIA EN LA INVESTIGACIÓN PENAL DE CRÍMENES CONTRA PERIODISTAS

ANGELITA BAEYENS

1. Introducción	97
2. Violencia contra periodistas en América Latina y Colombia	98
3. Estándares jurisprudenciales de la Corte Interamericana sobre debida diligencia en materia penal y su aplicación actual a casos de crímenes contra periodistas	101
4. Hacia el reconocimiento de un deber reforzado de debida diligencia en la investigación penal de crímenes contra periodistas	106
5. El estándar de debida diligencia reforzado a la luz del Caso Nelson Carvajal Carvajal y otros versus Colombia	108

DERECHO PENAL GENERAL Y REFLEXIONES PENALES

BELLEZA, FEALDAD Y DELITO

ÁLVARO ORLANDO PÉREZ PINZÓN

1. El comienzo	115
2. El significado de belleza y de fealdad	125

	PÁG.
3. Qué hacen los “feos” para no ser “feos”.....	127
4. Los bonitos y los feos. O los ricos y los pobres.....	129
5. Conclusiones.....	141
Bibliografía	142

**FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL Y ALCANCES
LEGALES DEL DERECHO A LA REINTEGRACIÓN
SOCIAL DEL CONDENADO**

JUAN OBERTO SOTOMAYOR ACOSTA
ANA MARÍA URIBE RESTREPO

1. La crisis carcelaria y penitenciaria como un problema de violación de derechos fundamentales.....	147
2. Reintegración social: ¿fin o límite de la pena? Perspectiva constitucional	151
A) ¿Es la resocialización un fin constitucional de la pena?	151
B) La reintegración social como límite de la pena derivado del bloque de constitucionalidad.....	154
C) Pronunciamientos de las instancias internacionales de derechos humanos	159
D) La integración constitucional del derecho a la reintegración social del condenado previsto en los artículos 5.6 de la Corte Interamericana de Derechos Humanos y 10.3 del Pacto de Derechos Civiles y Políticos	162
3. El derecho fundamental a la reintegración social	163
A) Definiendo el derecho a la reintegración social	164
B) El derecho a la reintegración social como contenido del derecho a la dignidad humana	166
4. Garantías y limitaciones legales del derecho a la reintegración social	171
A) Medidas reintegradoras (o “no desintegradoras”) durante el cumplimiento de la pena	172
B) Medidas reintegradoras posteriores a la ejecución de la pena	174
C) Limitaciones al derecho a la reintegración social en la legislación colombiana: limitaciones a la libertad condicional y los antecedentes penales	175
a) Prohibiciones absolutas de conceder la libertad condicional	176
b) Publicidad de los antecedentes penales	180
Bibliografía	184

LA CIVILIZACIÓN DEL DERECHO PENAL
A MANERA DE RESPUESTA (¿SATISFACTORIA?)
A LA SOCIEDAD

SAMUEL SERRANO GALVIS

	PÁG.
1. De la civilización del derecho penal I.....	189
2. De la civilización del derecho penal II	192
3. De la civilización del derecho penal III.....	204
Bibliografía	206

DERECHO PENAL ESPECIAL

INTERFAZ ENTRE CORRUPCIÓN PÚBLICA
TRANSNACIONAL Y DERECHOS HUMANOS.
RESPUESTA PENAL INTEGRADA

DANIEL MARIO LABORDE

1. Introducción.....	211
2. Complejidad fáctica de la corrupción pública transnacional: su expansión fenomenológica.....	214
3. Impacto sobre derechos humanos específicos en los Estados democráticos de derecho	217
A) Igualdad y no-discriminación.....	221
B) Juicio justo y reparación efectiva.....	222
C) Salud.....	223
D) Medio ambiente.....	224
4. Propuesta conclusiva: respuesta penal integrada.....	225
Bibliografía	227

EL DELITO DE CONTAMINACIÓN AMBIENTAL.
ESTRUCTURA TÍPICA Y PROBLEMAS PROBATORIOS
DEL TIPO BÁSICO DEL ARTÍCULO 332 DEL CÓDIGO
PENAL COLOMBIANO

JULIO CÉSAR RODAS MONSALVE

1. Introducción: megacriminalidad ambiental y función simbólica del derecho penal.....	235
--	-----

	PÁG.
2. Artículo 332 del Código Penal, inciso primero. Estructura típica y elementos del tipo objetivo.....	241
A) La conducta típica y verbos rectores.....	243
B) El resultado típico	246
a) El delito de contaminación ambiental como delito de peligro	246
b) El problema de la causalidad y la imputación objetiva	251
C) Problemas probatorios.....	256
3. Conclusiones.....	259
Bibliografía	260

DERECHO PENAL Y LUCHA CONTRA LA CORRUPCIÓN EN EL SIGLO XXI

CARLOS GUILLERMO CASTRO CUENCA

1. Introducción.....	263
2. Delimitación del fenómeno de la corrupción	264
A) Concepto y elementos de la corrupción	264
B) La lamentable normalidad de la corrupción en muchas estructuras sociales	268
3. Principales perspectivas criminológicas frente a la corrupción.....	270
A) Teoría de la elección racional (rational choice theory)	270
B) Teoría de las actividades rutinarias (routine activity approach).....	272
a) Psicología de la motivación.....	273
b) Motivación de los delincuentes	274
c) Víctimas.....	274
C) Delitos de cuello blanco (white collar criminality).....	275
D) Asociación diferencial	278
4. La crisis del modelo penal tradicional para prevenir la corrupción.....	278
A) Problemáticas de las funciones tradicionales del derecho penal frente a la corrupción	278
B) Prevención general positiva e instrumentalización selectiva del derecho penal	281
5. La necesidad de una perspectiva integral frente a la corrupción	284
A) Perspectiva integral frente a la corrupción.....	284
B) Consecuencias de una perspectiva estructural de la corrupción ...	285
a) Visión integral de la corrupción.....	285
b) Responsabilidad penal de las personas jurídicas y sistemas de “compliance”	287
c) Modelo progresivo realista de la corrupción	290
Bibliografía	292

**CRIMINALIDAD EMPRESARIAL Y DERECHO PENAL:
LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS
JURÍDICAS EN EL MARCO DE LA GLOBALIZACIÓN
Y LOS PROGRAMAS DE CUMPLIMIENTO EFECTIVO**

JULIO BALLESTEROS SÁNCHEZ

	PÁG.
1. Introducción.....	299
2. El fenómeno de la delincuencia empresarial en el marco de la globalización.....	303
3. La responsabilidad penal de las personas jurídicas y sus penas en el Código Penal español	311
a) Multa por cuotas o proporcional (C. P., arts. 50 y 52)	316
b) Disolución de la persona jurídica.....	317
c) Suspensión de la actividad de la persona jurídica por un plazo máximo que nunca podrá exceder de cinco años.....	318
d) Clausura de locales y establecimientos por un plazo que no podrá exceder de cinco años	318
e) Prohibición de realizar en el futuro las actividades en cuyo ejercicio se haya cometido, favorecido o encubierto el delito	318
f) Inhabilitación para obtener subvenciones y ayudas públicas, para contratar con el sector público y para gozar de beneficios e incentivos fiscales o de la seguridad social, por un plazo que no podrá exceder de quince años	318
g) Intervención judicial de la persona jurídica	319
4. Los llamados programas de cumplimiento efectivo	320
5. Conclusiones.....	325
Bibliografía	327

**DERECHO PROCESAL PENAL
Y PRINCIPIOS PENALES**

**EL DERECHO A IMPUGNAR LA SENTENCIA CONDENATORIA
EN EL PROCEDIMIENTO PENAL COLOMBIANO**

MIGUEL CÓRDOBA ANGULO

1. Introducción.....	333
----------------------	-----

	PÁG.
2. Sentencia C-792 DE 2014	333
A) Antecedentes de la demanda	333
B) Principales fundamentos normativos de la demanda	334
a) Constitución Política (art. 29).....	334
b) Convención Americana de Derechos Humanos (art. 8.2 H).....	334
c) Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (art. 14.5)	334
C) Principales argumentos de la demanda	334
a) Consideraciones centrales del fallo de la Corte Constitucional para justificar el derecho a impugnar todas las sentencias conde- natorias (proferidas por primera vez) ante el superior jerárqui- co o funcional	335
b) El derecho a la impugnación como un derecho fundamental....	335
c) Características del mecanismo procesal a través del cual se ejer- ce el derecho a la impugnación, señaladas por la Corte Consti- tucional	337
d) ¿Es el recurso extraordinario de casación un medio idóneo y suficiente, para garantizar el derecho a impugnar todas las sen- tencias condenatorias (proferidas por primera vez), ante el su- perior jerárquico o funcional?.....	338
e) Decisión de la Corte Constitucional	340
f) Argumentos en contra de la decisión adoptada por la Corte Con- stitucional	341
3. Sentencia SU-215 de 2016.....	342
4. Problemas prácticos a raíz de la ejecutoria de la sentencia C-792 de 2014 y la falta de reglamentación del derecho a la impugnación por parte del Congreso de la República	344
5. Acto legislativo 1 de 2018	346
6. Observaciones y críticas al acto legislativo 1 de 2018	347
7. Conclusión	352
Bibliografía	352

EL INTERÉS PÚBLICO Y LA PREVALENCIA DE LOS DERECHOS DE EXPRESIÓN E INFORMACIÓN

PAOLA CASABIANCA ZULETA

1. Introducción	355
2. Aproximación al contenido de los artículos 20 y 18 de la Constitución española	357
A) Aproximación al contenido del artículo 20 de la Constitución es- pañola	360
B) Aproximación al contenido del artículo 18 de la Constitución es- pañola	364

	PÁG.
3. Ponderación de la prevalencia de estos derechos con fundamento en el interés público.....	368
A) Los dos primeros casos von Hannover contra Alemania en el Tribunal Europeo de Derechos Humanos.....	368
B) Caso Paquirri.....	370
C) Casos que involucran a menores de edad.....	371
D) Casos en donde el interés público pierde prevalencia ante insultos innecesarios.....	373
4. Toma de postura.....	374
Bibliografía.....	376

**PROTECCIÓN PENAL DE DATOS
DE CARÁCTER PERSONAL EN COLOMBIA**

OMAR A. MEJÍA PATIÑO

1. Sobre las nuevas formas de vulneración del derecho a la intimidad ...	379
2. Sobre la tipificación de la violación de datos personales	387
3. Conclusiones.....	390
Bibliografía.....	394

**EL JUEZ COMO GARANTE DE DERECHOS FUNDAMENTALES
MEDIANTE EL ESTÁNDAR DE PRUEBA EN EL PROCESO
PENAL Y LOS JUICIOS DE HECHO**

ÁLVARO ROLANDO PÉREZ CASTRO

1. La prueba y el aporte de Ludwig Wittgenstein.....	397
2. El debate “el estándar de prueba” sostenido por Larry Laudan, Michele Taruffo, Juan Igartua Salaverría y Marina Gascón Abellán.....	399
A) Posición de Larry Laudan	399
B) Posición de Michele Taruffo	400
C) Posición de Juan Igartua Salaverría	400
D) Posición de Marina Gascón Abellán	401
3. A manera de conclusión en nuestro sistema procesal colombiano. El juez como garante de derechos fundamentales a través del estándar de prueba en el proceso penal en Colombia	402
Bibliografía.....	405