

CONTRIBUCIONES AL DERECHO CONTEMPORÁNEO

Tomo II Punitivismo y Garantismo Penal

Diego Fernando Tarapués Sandino
Adolfo Murillo Granados
(Coordinadores)



*Obra Académica Conmemorativa de los 60 Años
de la Facultad de Derecho de la Universidad Santiago de Cali*

[111586]


DIKE S.A.S.


VIGILADA
MINISTERIO DE EDUCACIÓN
USC
UNIVERSIDAD
SANTIAGO
DE CALI
EDITORIAL

CONTRIBUCIONES AL DERECHO CONTEMPORÁNEO

OBRA ACADÉMICA CONMEMORATIVA DE LOS 60 AÑOS DE LA
FACULTAD DE DERECHO DE LA UNIVERSIDAD SANTIAGO DE CALI

TOMO II

PUNITIVISMO Y GARANTISMO PENAL

SUPREMA CORTE DE JUSTICIA DE LA NACIÓN
C.C.I.J. "SILVESTRE MORENO CORA"
BIBLIOTECA



Catalogación en la publicación – Biblioteca Nacional de Colombia

Punitivismo y garantismo penal / Diego Fernando Tarapués Sandino, Adolfo Murillo Granados (coordinadores) ; autores, Adolfo Murillo Granados ... [et al.]. -- Medellín : Librería Jurídica Diké ; Cali : Universidad Santiago de Cali, 2018.

422 p. -- (Contribuciones al derecho contemporáneo ; 2)

“Obra académica conmemorativa de los 60 años de la Facultad de Derecho de la Universidad Santiago de Cali”. -- Incluye bibliografía al final de cada capítulo.

ISBN 978-958-56632-2-0 -- 978-958-56632-3-7 (e-book)

1. Derecho penal 2. Indígenas - Situación legal I. Tarapués Sandino, Diego Fernando II. Murillo Granados, Adolfo III. Serie

CDD: 345.056 ed. 23

CO-BoBN- a1022074

Jurídica Diké S.A.S.

Dirigida por

Eduardo Quiceno Álvarez

ÍNDICE

PRESENTACIÓN	21
CESARE BECCARIA, “DE LOS DELITOS Y DE LAS PENAS” Y LOS INICIOS DEL GARANTISMO PENAL: POSTULADOS FUNDAMENTALES.....	27
<i>Nódiar Agudelo Betancur</i>	
1. Introducción.....	27
2. El “Problema Penal” en “De los delitos y de las penas”	28
3. Análisis de sus postulados fundamentales.....	29
3.1. <i>El poder de sancionar debe ser limitado: el “control del control punitivo”</i>	30
3.2. <i>Principio de legalidad del delito y de la pena</i>	31
3.3. <i>Principio de la separación de poderes: necesidad del juez y prohibición de la interpretación de la ley</i>	32
3.4. <i>Humanización de las penas: proporcionalidad, certeza y prontitud como características de eficacia</i>	35
3.5. <i>Rechazo de la pena de muerte: Excepcionalidad de tal pena</i>	38
3.6. <i>Rechazo de la tortura</i>	52
3.7. <i>Publicidad de los juicios</i>	53
3.8. <i>Rechazo de las acusaciones secretas</i>	53
3.9. <i>Presunción de inocencia; crítica de la detención preventiva; el rito procesal como protección de la inocencia</i>	54
3.10. <i>Participación de los ciudadanos en la administración de justicia</i>	57
3.11. <i>Prevención del delito como mejor forma de combatirlo</i>	59
BIBLIOGRAFÍA.....	61

LA COSTUMBRE PENAL INDÍGENA MÁS ALLÁ DE SU RECONOCIMIENTO COMO ATENUANTE O EXIMENTE DE RESPONSABILIDAD PENAL.....	65
Rodrigo González-Fuente Rubilar	
1. Introducción.....	65
2. Derecho penal y pluralismo jurídico.....	66
3. El derecho penal mapuche.....	70
4. Convenio 169 OIT y Ley 19.253.....	73
4.1. <i>No se exige una jurisdicción especial</i>	74
4.2. <i>El Estado debe considerar la condición de indígena en los casos en que se apliquen las normas generales en materia de sanciones penales</i>	77
4.3. <i>El Estado debe respetar la costumbre indígena en lo que se refiere a la criminalización o descriminalización de conductas y la aplicación de penas</i>	78
4.4. <i>El límite a la aplicación de la costumbre indígena radica en los derechos fundamentales. El problema del principio de legalidad</i>	81
5. Conclusión.....	87
BIBLIOGRAFÍA.....	89
ALCANCE CONCEPTUAL DEL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD EN EL CONTEXTO JURÍDICO-PENAL COLOMBIANO.....	95
Camilo Osorio Vásquez	
1. Introducción.....	95
2. Derecho penal en el estado social, constitucional y democrático de derecho.....	96
2.1. <i>Colombia como Estado social, constitucional y democrático de derecho</i>	96
2.2. <i>Influencia del constitucionalismo en el derecho penal</i>	99
3. Límites al <i>ius Puniendi</i> : la dignidad humana como principio de principios.....	102
4. Principio de culpabilidad en sentido amplio.....	104

4.1. <i>Distinción entre culpabilidad como principio y como elemento de la estructura del delito</i>	106
4.2. <i>Consagración positiva del principio de culpabilidad</i>	111
4.3. <i>Garantías derivadas del principio de culpabilidad en sentido amplio</i>	113
5. Conclusiones.....	115
BIBLIOGRAFÍA.....	117
JURISPRUDENCIA.....	119
TEORÍA DEL RIESGO Y DERECHO PENAL.....	121
<i>Adolfo Murillo Granados</i>	
1. Introducción.....	121
2. Concepto de sociedad de riesgo.....	121
3. Aproximación al concepto de riesgo.....	122
4. Surgimiento del discurso del riesgo que da lugar a la teoría del riesgo.....	124
5. Utilización del concepto de riesgo para efectos penales.....	127
BIBLIOGRAFÍA.....	141
DIGNIDAD HUMANA, REINCIDENCIA Y RESOCIALIZACIÓN EN COLOMBIA: ANÁLISIS CRÍTICO DE LA SENTENCIA C-181 DE 2016	143
<i>Juan José Peña Cuervo - Diego Fernando Tarapués Sandino</i>	
1. Introducción.....	143
2. Delimitación e interacción conceptual.....	146
2.1. <i>Sustentos teóricos de la reincidencia</i>	148
2.2. <i>La dignidad humana y la autonomía de la voluntad en la jurisprudencia de la Corte Constitucional</i>	153
2.3. <i>La resocialización dentro de los fines de la pena en Colombia</i>	161
3. La sentencia C-181 de 2016 de la Corte Constitucional de Colombia	166

4. La fundamentación constitucional de la reincidencia penal en las obligaciones en doble vía del fin resocializador de la pena.....	170
5. Conclusiones.....	172
BIBLIOGRAFÍA.....	175
JURISPRUDENCIA.....	187
LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS EMPRESAS: DIAGNÓSTICO Y ALTERNATIVAS EN COLOMBIA.....	191
<i>Magdalena Schaffler</i>	
1. Introducción.....	191
2. La discusión dogmática sobre la responsabilidad penal de las personas jurídicas.....	193
2.1. <i>Sistemas que aceptan la responsabilidad penal en las empresas</i>	194
2.2. <i>Sistemas que niegan la responsabilidad penal en las empresas</i>	197
3. Desarrollos de la responsabilidad jurídico penal de las empresas en colombia.....	204
3.1. <i>Propuestas normativas</i>	204
3.2. <i>Análisis jurisprudencial</i>	208
4. Figuras jurídicas alternativas en modelos que desconocen la responsabilidad penal directa de personas jurídicas.....	215
4.1. <i>El actuar por otro</i>	215
4.2. <i>El tercero civilmente responsable</i>	218
4.3. <i>Consecuencias Accesorias</i>	222
4.4. <i>El derecho administrativo sancionatorio</i>	226
5. Conclusión.....	229
BIBLIOGRAFÍA.....	235

LA IMPUTACIÓN OBJETIVA EN LOS CASOS DE CONTAMINACIÓN/ DESCONTAMINACIÓN DEL OBJETO MATERIAL EN EL BLANQUEO DE CAPITALES	243
Dino Carlos Caro Coria	
1. Planteamiento general.....	243
2. La dogmática de la contaminación/descontaminación del objeto material.....	247
2.1. <i>Teoría de la significancia</i>	247
2.2. <i>Teoría del comiso</i>	252
3. Delimitación del objeto material conforme a la imputación objetiva.....	255
3.1. <i>La peligrosidad ex-ante del objeto material</i>	255
3.2. <i>Despenalización y prescripción del delito previo</i>	264
3.3. <i>Las adquisiciones de buena fe</i>	266
3.4. <i>Mezcla de bienes</i>	266
3.5. <i>Otros casos</i>	269
4. Conclusiones.....	270
BIBLIOGRAFÍA.....	273
JUSTICIA PREVENTIVA.....	277
María Laura Böhm	
1. Introducción.....	277
2. Seguridad, prevención, riesgo y precaución.....	280
3. Prevención y sistema penal.....	286
3.1. <i>Lógica penal: prevención más sanción</i>	286
3.2. <i>Normativa</i>	288
4. Prevención y política criminal.....	294
4.1. <i>Diseño político-criminal</i>	294
4.2. <i>Límites</i>	297

5. Minority Report.....	302
6. Discusión	307
BIBLIOGRAFÍA.....	309

DIGNIDAD HUMANA Y DERECHO A LA NO AUTOINCRIMINACIÓN EN EL DERECHO PROCESAL PENAL	313
---	-----

Einarco José Morales Carpio

1. Introducción	313
2. Fundamentos de dogmática penal en materia de prohibiciones probatorias.....	314
3. Reconocimiento del derecho a la no autoincriminación en instru- mentos internacionales	318
4. El derecho a la no autoincriminación en el ordenamiento jurídico colombiano	320
5. Garantías del derecho a la no autoincriminación	324
5.1. <i>La información al imputado sobre su derecho a la no auto- incriminación y la exhortación a decir la verdad</i>	324
5.2. <i>Prohibición de realizar preguntas capciosas</i>	328
5.3. <i>El derecho a guardar silencio</i>	329
5.4. <i>El denominado derecho a mentir</i>	331
6. Conclusión.....	335
BIBLIOGRAFÍA.....	337

JURISPRUDENCIA.....	338
---------------------	-----

VERDAD Y POSVERDAD EN EL EJERCICIO JUDICIAL PENAL: CUANDO LA AUTOFAGIA CRIMINAL VUELVE VÍCTIMA AL DELINCUENTE	341
--	-----

Juan Carlos Quintero Calvache - Marco Antonio Macana

1. Introducción	341
2. Posverdad en el contexto judicial penal	344
3. La representación factual del delincuente diluye la jerarquía de los valores de la justicia en el proceso judicial.....	368

4. El salto cualitativo del delincuente cuando se vuelve víctima en razón de la narración de su propio crimen	376
5. Conclusiones	379
BIBLIOGRAFÍA	385
ESTADO DE DERECHO Y RESPONSABILIDAD JURISDICCIONAL EN LA COOPERACIÓN ANTE EL RÉGIMEN DE PROHIBICIÓN GLOBAL DEL TERRORISMO: LA RECIENTE EXPERIENCIA BRASILEÑA	389
<i>Eduardo Pitrez De Aguiar Corrêa - Raquel Lima Scalcon</i>	
1. Introducción	389
2. La política criminal transnacional antiterrorismo (<i>war on terror</i>)	391
3. El ingreso del régimen de prohibición global del terrorismo en Brasil: primeras impresiones de la Ley 13.260/2016.....	394
4. Conclusión.....	401
BIBLIOGRAFÍA	403
PERFILES DE LOS COORDINADORES.....	407
PERFILES DE LOS AUTORES.....	407
TABLA DE CONTENIDO DE LA OBRA COMPLETA CONTRIBUCIONES AL DERECHO CONTEMPORÁNEO	417