

ÍNDICE GENERAL

Prólogo a la primera edición	XIII
Prólogo a la segunda edición	XIX
Proemio a la primera edición	XXXIII
Proemio a la segunda edición	XXXVII

CAPÍTULO I

CUESTIONES PRELIMINARES

1. Origen de los recursos naturales	1
1.1. LOS GRIEGOS	1
1.2. LA BIBLIA	3
1.3. LOS EVOLUCIONISTAS LAMARCK, WALLACE Y DARWIN	5
1.4. LAS TESIS DE VIDART	8
1.5. SAGAN, DAVIES Y HAWKING Y LA TEORÍA DEL "BIG BANG"	11
2. Presente de los recursos naturales	14
3. Períodos de explotación de los recursos naturales	20
3.1. ALGUNAS CLASIFICACIONES DE LA EVOLUCIÓN HUMANA ...	22
3.2. EL PROCESO CIVILIZATORIO SEGÚN RIBEIRO	24

4. Causas de la contaminación	26
4.1. REVOLUCIÓN INDUSTRIAL	26
4.2. TEJEDORES, REVOLUCIONES Y GUERRAS	29
4.3. EXPLOSIÓN DEMOGRÁFICA	34
4.4. LA EPOPEYA DEL HACHA	42
4.5. SINCRETISMO CONCEPTUAL Y EL MAGRO FUTURO	46
4.6. HACIA UNA ECONOMÍA DEL MEDIO AMBIENTE: EL DESARROLLO SOSTENIBLE	58

· CAPÍTULO II

ANTECEDENTES NORMATIVOS Y FUNDAMENTOS

1. Una mirada a la historia	63
1.1. ANTIGÜEDAD	63
1.2. LAS LEYES DE INDIAS	64
1.3. ALGUNAS NORMAS EXPEDIDAS POR SIMÓN BOLÍVAR	65
1.3.1. Sobre protección de la fauna	68
1.3.2. La protección del Agua	69
1.3.3. Protección y aprovechamiento de la riqueza forestal	70
1.3.4. Sobre disposición de basuras	74
2. Normas expedidas en el siglo XX	74
3. Tratados y convenios internacionales	79
3.1. INTRODUCCIÓN	80
3.2. VIGENTES EN EL CONCIERTO INTERNACIONAL	81

3.3. SUSCRITOS Y APROBADOS POR COLOMBIA	82
3.4. CONVENIOS O TRATADOS NO APROBADOS POR COLOMBIA	87
4. Constitución Política de 1886	89
5. Código Civil Colombiano	90
6. Ley de Reforma Agraria	91
7. Acciones constitucionales y legales	95
7.1. LA ACCIÓN DE TUTELA O RECURSO DE AMPARO	96
7.1.1. Cuestiones generales	96
7.1.2. El derecho al medio ambiente como derecho fundamental	103
7.2. LA ACCIÓN DE CUMPLIMIENTO	111
7.3. LA ACCIÓN POPULAR	113
7.3.1. Regulación e interpretación de la misma antes de 1991	113
7.3.2. Regulación e interpretación a partir de la Constitución de 1991	118
7.4. ACCIÓN DE EXTINCIÓN DEL DERECHO DE DOMINIO	122
7.5. EL DERECHO DE PETICIÓN	125
8. Otras clases de acciones	127
8.1. LA DENUNCIA POPULAR	127
8.2. LAS ACCIONES CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVAS	129
8.2.1. Acción de nulidad	129
8.2.2. Acción de nulidad y restablecimiento del derecho	130
8.2.3. Acción de reparación directa	131
8.2.4. Acción de definición de competencias administrativas	131
8.2.5. Algunos elementos de las acciones contencioso- administrativas	134

8.3. ALGUNAS FIGURAS JURÍDICAS VINCULADAS AL DERECHO.....	
MEDIO AMBIENTAL	135
8.3.1. Servidumbres, restricciones y limitaciones al	
dominio inmobiliario con interés ambiental	135
8.3.2. Obligación de hacer	135
8.3.3. Cargas y costos medioambientales	136
8.3.4. Concesiones	137
8.4. ACCIONES POLICIVAS	137
8.4.1. De la flora silvestre terrestre y de los bosques	137
8.4.2. Del sistema de Parques Nacionales	138
8.4.3. Del recurso de agua	138
8.4.4. De los recursos hidrobiológicos, su pesca, su cultivo	
y actividades afines	139
8.4.5. Del recurso fauna silvestre terrestre	140
8.4.6. Tipos de sanciones	140
8.5. LA ACCIÓN PENAL (Y CIVIL DERIVADA DEL DELITO).....	143
9. Conclusiones provisionales	146
9.1. LA REALIDAD QUE NOS DISPENSA EL DIARIO ACONTECER	147
9.2. CAÓTICA GESTIÓN DEL AMBIENTE	148
9.3. DIFICULTADES EN EL CONTROL Y VIGILANCIA	148
10. Constitución Política de 1991	150
10.1. LA CONSTITUCIÓN ECOLÓGICA	150
10.2. DEBERES DE CONSERVACIÓN DEL MEDIO AMBIENTE	152
10.3. SISTEMÁTICA CONSTITUCIONAL SOBRE EL MEDIO	
AMBIENTE	153

10.3.1. Principios, derechos, deberes y participación democrática	154
10.3.2. El ámbito espacial y los habitantes	156
10.3.3. La administración de los recursos	156
10.3.4. Los organismos de control de los recursos	159
10.3.5. La hacienda pública y los planes de desarrollo	160
10.4. BLOQUE DE CONSTITUCIONALIDAD MEDIO AMBIENTAL	162

CAPÍTULO III

PLANTEAMIENTOS POLÍTICO CRIMINALES

1. Consideraciones previas	167
2. Principios rectores de la relación ser humano-ambiente	172
2.1. EL PRINCIPIO QUE RECONOCE LA PRERROGATIVA DE TODOS A UN AMBIENTE SANO COMO DERECHO HUMANO FUNDAMENTAL	172
2.2. EL PRINCIPIO DE EQUIDAD INTERGENERACIONAL EN EL USO DE LOS RECURSOS DE LA BIOSFERA	174
2.3. EL PRINCIPIO DE PRESERVACIÓN DE LA DIVERSIDAD BIOLÓGICA DEL PLANETA Y DEL LÍMITE ÓPTIMO SOSTENIBLE EN EL USO DE LOS RECURSOS VIVIENTES	174
2.4. EL PRINCIPIO QUE RECONOCE EL DERECHO DE TODOS LOS PUEBLOS AL DESARROLLO SOSTENIBLE	176
3. Planteamiento político-criminal	177
3.1. EN ESTRICTO SENTIDO	177
3.2. ALTERNATIVAS AL DERECHO PENAL	183
4. Política criminal y dogmática penal	190
5. Política criminal del medio ambiente	195

CAPÍTULO IV

EXCURSUS: LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS EN COLOMBIA

1. Planteamiento del problema	201
2. Los opositores a la responsabilidad penal de los entes colectivos	204
3. La simple responsabilidad administrativa de la empresa ..	207
4. Los defensores de la imposición de medidas de seguridad a las personas jurídicas	210
5. El esquema de las consecuencias accesorias	212
6. La construcción de un sistema penal alternativo para el castigo de las actuaciones delictivas de la empresa	214
7. Los partidarios de la imposición de penas a las personas jurídicas	216
7.1. ALGUNOS INTENTOS LEGISLATIVOS	218
7.2. LAS SENTENCIAS C-320/98 Y C-674/98 M.P. CIFUENTES MUÑOZ	221
7.3. SENTENCIA C-843/99 M.P. MARTÍNEZ CABALLERO ...	225
8. En Colombia las personas jurídicas no tienen responsabilidad penal	226
9. La solución colombiana: El actuar por otro	230
9.1. PRESENTACIÓN DE LA FIGURA	231
9.2. EL ACTUAR POR OTRO EN LOS DELITOS QUE ATENTAN CONTRA EL MEDIO AMBIENTE	235
10. Conclusión	236

CAPÍTULO V

**EVOLUCIÓN DE LA LEGISLACIÓN
PENAL COLOMBIANA**

1. Introducción	237
2. Las discusiones previas al Código Penal de 1980	240
3. Las reformas introducidas mediante la ley 491 de 1999	243
4. El proyecto de Código Penal de 1998	247
5. Propuestas de reforma al Código Penal de 2000	252
6. Reformas al Código Penal de 2000	254

CAPÍTULO VI

EL BIEN JURÍDICO PENAL

1. Aspectos generales de la teoría del bien jurídico	257
1.1. PRESENTACIÓN DEL PROBLEMA	257
1.2.1. Razones que se dan para sostener este criterio	260
1.2.2. Críticas a la teoría del bien jurídico	265
1.3. LA FUNCIÓN DE PROTECCIÓN DE LA VIGENCIA DE LA	
NORMA COMO FUNDAMENTO MATERIAL DEL	
DERECHO PENAL	266
1.3.1. La integridad de la norma como centro del sistema ...	266
1.3.2. Aspectos puntuales de la teoría funcional de Jakobs ..	270
1.3.3. Crítica al sistema fundamentado en la vigencia de	
la norma	274

1.4. ¿BIEN JURÍDICO O VIGENCIA DE LA NORMA?	277
1.5. PROTECCIÓN DE BIENES JURÍDICOS COMO ALTERNATIVA	
PROPIA DE UN ESTADO SOCIAL DEMOCRÁTICO DE.....	
DERECHO	279
1.6. TEORÍA DEL DELITO Y BIEN JURÍDICO	285
1.7. CONCLUSIÓN	287
2. El bien jurídico en los delitos contra los recursos	
naturales y el medio ambiente	289
2.1. INTRODUCCIÓN	289
2.2. OPINIONES EN LA DOCTRINA EXTRANJERA	291
2.3. OPINIONES DE LOS DOCTRINANTES COLOMBIANOS.....	293
2.4. LA JURISPRUDENCIA NACIONAL	296
2.5. RECAPITULACIÓN Y NUESTRA OPINIÓN	301

CAPÍTULO VII

REFLEXIONES SOBRE ALGUNOS ASPECTOS DE TEORÍA DEL DELITO

1. Autoría y participación	305
1.1. SUJETO ACTIVO INDETERMINADO	305
1.2. SUJETO ACTIVO CALIFICADO: EL EXTRANJERO	308
1.3. MENORES E INCAPACES	308
2. Sujeto pasivo	310
3. Acción y omisión	313
4. Tipos penales en blanco	316

4.1. FUNCIONES DE LA ADMINISTRACIÓN EN MATERIA MEDIO AMBIENTAL	316
4.2. ACCESORIEDAD DEL DERECHO PENAL FRENTE AL DERECHO ADMINISTRATIVO	318
4.3. TIPOS PENALES EN BLANCO	325
4.4. NON BIS IN IDEM	326
5. Tipos penales de peligro	330
5.1. CUESTIONES GENERALES	330
5.2. LA CONCRETA SITUACIÓN DE LOS DELITOS MEDIOAMBIENTALES	335
6. Tentativa	338
7. Concurso de delitos	341
8. Punibilidad	343
9. El <i>nomen iuris</i> del título y del capítulo	345
10. Una cuestión procesal	348

CAPÍTULO VIII

LOS TIPOS PENALES

1. ILÍCITO APROVECHAMIENTO DE LOS RECURSOS NATURALES RENOVABLES. ART. 328

1.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	351
1.1.1. CP 1980	352
1.1.2. Ley 491 de 1999	353
1.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	354

1.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	355
1.2.1. Conducta	356
1.2.2. Objeto sobre el que recae la conducta	357
1.2.3. Elementos normativos	365
1.2.4. Consecuencia jurídica	366

2. VIOLACIÓN DE FRONTERAS PARA LA EXPLOTACIÓN DE RECURSOS NATURALES. ART. 329

2.1. ANTECEDENTES	369
2.1.1. CP de 1980	370
2.1.2. Ley 491 de 1999	371
2.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	371
2.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	372
2.2.1. Bien jurídico	372
2.2.2. El sujeto activo calificado exigido por el tipo	373
2.2.3. La conducta	378
2.2.4. Objeto material	379
2.2.5. Elementos normativos	379
2.2.6. Consecuencias jurídicas	380

3. MANEJO ILÍCITO DE MICROORGANISMOS NOCIVOS. ART. 330

3.1. ANTECEDENTES	381
3.1.1. Convenio de la diversidad biológica	381
3.1.2. Ley 491 de 1999	384

3.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	384
3.2.1. El sujeto activo	386
3.2.2. Conducta	387
3.2.3. Objeto Material	389
3.2.4. Elemento normativo: incumplimiento de la normatividad existente	391
3.2.5. Consecuencia jurídica	392
4. DAÑOS EN LOS RECURSOS NATURALES.	
ART. 331	
4.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	395
4.1.1. CP 1980	395
4.1.2. Ley 491 de 1999	396
4.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	397
4.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	398
4.2.1. Conducta	398
4.2.2. Elementos normativos	399
4.2.3. Consecuencia jurídica	400
4.2.4. Otras consideraciones	400
5. CONTAMINACIÓN AMBIENTAL. ART. 332	
5.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	403
5.1.1. CP de 1980	403
5.1.2. Ley 491 de 1999	406
5.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	407

5.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	407
5.2.1. Conducta	408
5.2.2. Elementos normativos	412
5.2.2.1. Incumplimiento de la normatividad existente ...	412
5.2.2.2. Sin perjuicio de las sanciones administrativas a que hubiere lugar	414
5.2.3. Objeto material	416
5.2.3.1. El aire	420
5.2.3.2. La atmósfera o demás componentes del espacio aéreo	423
5.2.3.3. El suelo	425
5.2.3.4. El subsuelo	428
5.2.3.5. Las aguas o demás recursos naturales	429
5.2.4. Supuestos de afectación de los objetos materiales del tipo	431
5.2.5. Elemento modal de la conducta	434
5.2.6. Efectos de la sentencia en lo contencioso administrativo y el error	434
5.2.7. Otros rasgos identificadores del tipo	436
5.2.8. Consecuencia jurídica	437
5.3. DERECHO COMPARADO	439

**6. CONTAMINACIÓN AMBIENTAL CULPOSA
POR EXPLOTACIÓN DE YACIMIENTO MINERO
O HIDROCARBURO. ART. 333**

6.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	443
6.1.1. CP 1980	443
6.1.2. Proyecto de Ley 235 de 1996	444
6.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	444
6.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	445
6.2.1. Conducta	445
6.2.2. Elemento subjetivo	446
6.2.3. Objeto Material	448
6.2.4. Elementos normativos	448
6.2.5. Consecuencia jurídica	450

**7. EXPERIMENTACIÓN ILEGAL EN ESPECIES
ANIMALES O VEGETALES. ART. 334**

7.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	451
7.1.1. Proyecto de Ley 235 de 1996	451
7.1.2. Proyecto de Código Penal de 1998	453
7.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	454
7.2.1. Bien jurídico	454
7.2.2. Conducta	455
7.2.3. Objeto Material	458
7.2.4. Elementos normativos	459
7.2.5. Consecuencia jurídica	460

8. PESCA ILEGAL. ART. 335

8.1. LA PESCA EN NUESTRO SISTEMA NORMATIVO	463
8.1.1. Algunas definiciones legales	464
8.1.2. Clasificaciones que recibe la actividad pesquera	465
8.1.3. Prohibiciones	467
8.1.4. Facultades de la Administración frente a la pesca	470
8.1.5. El derecho a la pesca	473
8.1.6. El ejercicio de la pesca	474
8.2. LEGISLACIÓN PENAL: ANTECEDENTES NORMATIVOS	476
8.2.1. CP de 1980	476
8.2.2. Proyecto de Ley Número 235 de 1996 Senado	476
8.2.3. Proyecto de Código Penal de 1998	477
8.3. TIPO PENAL VIGENTE	478
8.3.1. Características del tipo	478
8.3.2. Bien jurídico	480
8.3.3. Sujeto activo	481
8.3.4. Conducta	482
8.3.4.1. Pesca en zona prohibida	484
8.3.4.2. Pesca con explosivos	487
8.3.4.3. Pesca con sustancia venenosa	488
8.3.4.4. Deseque de cuerpos de agua con propósitos pesqueros	488
8.3.5. Objeto Material	489
8.3.6. Elementos normativos	490
8.3.7. Consecuencia jurídica	491

9. CAZA ILEGAL. ART. 336

9.1. LA CAZA EN NUESTRO SISTEMA NORMATIVO	494
9.1.1. Algunas definiciones legales	494
9.1.2. Clases de caza	496
9.1.3. El derecho a la caza y la necesidad de permiso para su práctica	497
9.1.4. Prohibiciones	501
9.1.5. Facultades de la administración frente a la caza	507
9.2. LEGISLACIÓN PENAL: ANTECEDENTES LEGISLATIVOS	510
9.2.1. CP de 1980	510
9.2.2. Proyecto de Ley Numero 235 de 1996 Senado	510
9.2.3. Proyecto de Código Penal de 1998	511
9.2.4. Ley penal vigente: Código penal de 2000	
[Modificada en aspectos punitivos por la Ley 890 de 2004]	512
9.2.4.1. <i>Características del tipo</i>	512
9.2.4.2. <i>Bien jurídico</i>	514
9.2.4.3. <i>Conducta</i>	515
9.2.4.3.1. Caza ilegal por falta de permiso	516
9.2.4.3.2. Caza ilegal por infracción de las normas existentes	517
9.2.4.3.3. Caza ilegal por exceder el número de piezas permitidas	519
9.2.4.3.4. Caza ilegal por veda	520
9.2.5. Objeto Material	520
9.2.6. Elementos normativos	521
9.2.7. Ausencia de responsabilidad	521
9.2.8. Consecuencia jurídica	524

10. INVASIÓN DE ÁREAS DE ESPECIAL IMPORTANCIA ECOLÓGICA. ART. 337

10.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	525
10.1.1. CP 1980, artículo 243	525
10.1.2. Ley 491 de 1999	526
10.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	528
10.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	529
10.2.1. Bien jurídico	529
10.2.2. Conducta	531
10.2.3. Objeto Material	533
10.2.4. Elementos normativos	533
10.2.5. Consecuencia jurídica	539

11. EXPLOTACIÓN ILÍCITA DE YACIMIENTO MINERO Y OTROS MATERIALES. ART. 338

11.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	541
11.1.1. CP 1980	541
11.1.2. Ley 491 de 1999	542
11.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	543
11.2. EL TIPO PENAL VIGENTE	544
11.2.1. Conducta	544
11.2.2. Objeto Material	546
11.2.3. Elementos normativos	548
11.2.4. Consecuencia jurídica	550

12. RESPONSABILIDAD POR CULPA O IMPRUDENCIA. ART. 338

12.1. ANTECEDENTES NORMATIVOS	551
12.1.1. CP 1980	551
12.1.2. Proyecto de Ley número 235 de 1996 Senado y la Ley 491 de 1999	552
12.1.3. Proyecto de Código Penal de 1998	552
12.2. LA NORMA VIGENTE	553

CAPÍTULO IX

TEMA CONEXO REPRESA DE BETANIA

1. Historia	557
2. Efecto ambiental del embalse y la represa	559
3. Efectos negativos	560
4. Medidas de mitigación	561
5. Efectos positivos	564
6. Política ambiental	566
6.1. LA CUENCA ALTA DEL RÍO MAGDALENA	567
6.2. EL EMBALSE Y SU ENTORNO	576
6.3. ÁREA DE MANEJO ESPECIAL	583
7. Conclusiones	585

CAPÍTULO X

DOCUMENTOS

1. Código Fundamental de la Ecología: Declaración de las Naciones Unidas sobre el medio humano. Asamblea de Estocolmo (5-16 de junio de 1972) 595
2. Ley 74 de diciembre 26 de 1968, por la cual se aprueban los pactos internacionales de derechos económicos, sociales y culturales, de derechos civiles y políticos, así como del protocolo facultativo de este último, aprobados por la asamblea general de las Naciones Unidas en Nueva York, el 16 de diciembre de 1966 604
3. Exequibilidad de la norma que pena la contaminación ambiental 604
4. Decreto nro. 0305 de febrero 16 de 1988 por el cual se reglamentan parcialmente la Ley 23 de 1973, el decreto-ley 2811 de 1974 y la Ley 09 de 1979, en lo relativo al uso, comercialización y aplicación de algunos productos órgano-clorados, conocidos —con el dieldrin y el clordano— en los grupos ecológicos como “los doce del patíbulo”, por sus potentes efectos letales 612
5. Estatuto Nacional de Protección de los Animales, ley 84 de 1989 614
6. La fiesta brava 623
7. La protección del medio ambiente en Suecia 626
8. Carta del Jefe Sioux “Seattle” 647
9. Preservación de las zonas verdes en Bogotá, carta al oidor Juan Fernández de Alba, 29 de junio de 1802, enviada por José Celestino Mutis 652

ÍNDICE GENERAL

10. ¿La irresponsabilidad organizada?	655
11. El tráfico de especies animales y vegetales	661
12. Declaración de Ottawa	665
13. Manifiesto de Managua (Nicaragua) (Confederación Internacional Ecologista y Ambiental)	669
14. Manifiesto de Chorlavi (Ecuador, noviembre 30 de 1989)	671
15. Manifiesto de Villa de Leyva (Colombia, agosto de 1990)	673
16. Las basuras de Algeciras	675
17. El derecho de objeción cultural y la ecología	678
18. Informe Stern: La Economía del Cambio Climático	683
19. Oda al aire	691
20. Iconografía y calendario	698
21. Epílogo	699
BIBLIOGRAFÍA	701