

**¿Transgreden las funciones de la pena en Colombia, La excarcelación de las madres cabeza de hogar?**

**¿ Do they transgress the functions of punishment in Colombia, the release of mothers who are heads of household?**

**ANA ISABEL BECERRA BARRERA**

**CC.**

**Corporación Universitaria Remington**  
**Facultad de Ciencias Jurídicas y Políticas**  
**Programa de Derecho**  
**Año 2024**

**RESUMEN** Entender si la excarcelación de las madres cabeza de familia transgrede las funciones de la pena en Colombia es una cuestión compleja que involucra una serie de consideraciones legales, sociales y éticas. A lo largo de la investigación, exploramos esta pregunta “**¿La excarcelación de las madres cabeza de familia, transgreden las funciones de la pena en Colombia?**”; desde diversas perspectivas, para llegar a una conclusión informada, que nos permita mostrar desde el punto de vista socio-jurídico si es conveniente aplicarla o no, sin transgredir las normas y leyes del ordenamiento jurídico. Enfocándonos en un aspecto pragmático a la protección del menor, y su entorno de crianza, encamina a una predicción de las conductas y actuaciones que pueda tener o desarrollar el menor, a consecuencia de una ausencia o falta de ese rol de la madre ya que juega un papel crucial en el establecimiento de vínculos afectivos, la satisfacción de necesidades básicas, la estimulación cognitiva y el desarrollo emocional del niño.

**Palabras clave:** Prevención General de la pena- Prevención Especial de la pena- La maternidad en contextos de encarcelamiento- Resocialización y entorno familiar.

#### **ABSTRACT**

Understanding whether the release of mothers who are heads of household violates the functions of the penalty in Colombia is a complex issue that involves a series of legal, social, and ethical considerations. Throughout the investigation, we explore this question “Does the release of mothers who are heads of households violate the functions of the penalty in Colombia?”; from different perspectives, to reach an informed conclusion, which allows us to show from the socio-legal point of view if it is convenient to apply it or not, without transgressing the norms and laws of the legal system. Focusing on a pragmatic aspect of the protection of the minor, and their parenting environment, it leads to a prediction of the behaviors and actions that the minor may have or develop, as a result of an absence or lack of that role of the mother since she plays a crucial role in the establishment of affective bonds, the satisfaction of basic needs, the cognitive stimulation and the emotional development of the child.

**Key words:** General Prevention of punishment - Special Prevention of punishment - Motherhood in contexts of imprisonment - Resocialization and family environment.

**INTRODUCTION** The release of mothers who are heads of households is an issue of great relevance in the Colombian penal system. In essence, it is a policy that seeks to allow the release of women with certain requirements which usually include good behavior, time served of the sentence and the responsibility of being the only person who financially supports their children and who have been convicted of non-violent crimes. This measure also seeks to promote the social reintegration of these women, giving them the opportunity to access training and education programs that allow them to improve their skills and job opportunities. The objective of this policy is to mitigate the negative impact of prison on the boys and girls who depend on these women, as well as on society as a whole. It is important to highlight that the release of mothers who are heads of families in Colombia does not seek impunity, but rather a measure whose main objective is to guarantee the rights and opportunities of these women and their children and to have as a prelude that they can be inserted positively in society and contribute to the development of their communities, at a social and work level; since access to decent work is also included. With a legal basis, this work is studied and developed in Decree 1451 of the current year, Law 65 of the year 1993 Art 10- Art 112A and law 1709 of the year 2014 Art 153.

However, this measure raises important questions about whether or not it transgresses the fundamental functions of punishment in the Colombian legal system.

The article will first address the situation and difficulties faced by these mothers in prison, highlighting the importance of providing them with a safe and conducive environment for the development of their children. The obstacles they face will be highlighted on issues such as access to education, healthcare, and separation from their families.

Subsequently, the existing norms and policies in Colombia that seek to protect mothers in prison and their children will be analyzed. Laws will be adopted such as Law 65 of 1993, which guarantees the right to visits and access to education for the children of women deprived of liberty. *ARTICLE DEVELOPMENT*

In Colombia, the reality of mothers who are in prison with their children is an issue of great relevance and concern. These women face unique challenges and require special attention to ensure their well-being and that of their children during their time in confinement.

Aimed at resolving the question of whether or not the legal norm is transgressed, it is important to break it down into the following parameters:

**INTRODUCCIÓN** La excarcelación de las madres cabeza de familia es un tema de gran relevancia en el sistema penal colombiano. En esencia, se trata de una política que busca permitir la liberación de mujeres con ciertos requisitos los cuales suelen incluir la buena conducta, el tiempo cumplido de la condena y la responsabilidad de ser la única persona que sustenta económicamente a sus hijos y que han sido condenadas por delitos no violentos. Esta medida también busca fomentar la reintegración social de estas mujeres, brindándoles la oportunidad de acceder a programas de capacitación y educación que les permitan mejorar sus habilidades y oportunidades laborales. El objetivo de esta política es mitigar el impacto negativo de la prisión en los niños y niñas que dependen de estas mujeres, así como en la sociedad en su conjunto. Es importante destacar que la excarcelación de las madres cabeza de familia en Colombia no busca impunidad, sino más una medida que tiene como objetivo principal garantizar los derechos y oportunidades de estas mujeres y sus hijos y tener como antesala que se puedan insertarse de manera positiva en la sociedad y contribuir al desarrollo de sus comunidades, a nivel social, y laboral; ya que también se incluye el acceso a un trabajo digno. Con un fundamento jurídico se estudia y se desarrolla el presente trabajo en el *Decreto 1451 del año en curso, Ley 65 del año 1993 Art 10- Art 112A y la ley 1709 del año 2014 Art 153.*

Sin embargo, esta medida plantea interrogantes importantes sobre si transgrede o no las funciones fundamentales de la pena en el sistema legal colombiano.

El artículo abordará en primer lugar la situación y las dificultades a las que se enfrentan estas madres en prisión, resaltando la importancia de brindarles un entorno seguro y propicio para el desarrollo de sus hijos. Se destacarán los obstáculos que enfrentan en temas como el acceso a la educación, la atención médica y la separación de sus familias. Posteriormente, se analizarán las normas y políticas existentes en Colombia que buscan proteger a las madres en prisión y a sus hijos. Se tomarán leyes como la Ley 65 de 1993, que garantiza el derecho a la visita y el acceso a la educación de los hijos de mujeres privadas de libertad.

En Colombia, la realidad de las madres que se encuentran en prisión junto a sus hijos es un tema de gran relevancia y preocupación. Estas mujeres enfrentan desafíos únicos

y requieren una atención especial para garantizar su bienestar y el de sus hijos durante su tiempo de reclusión.

Encaminado a resolver el interrogante si se transgrede o no la norma jurídica es importante desglosarla en los siguientes parámetros:

Functions of the Penal

To ask this question, we must first understand the functions of punishment in Colombia and how they are articulated with the release of mothers who are heads of households. The functions of punishment can be summarized in four key aspects:

- **General Prevention:** Punishment seeks to deter society as a whole from committing crimes. This is done through the threat of negative consequences for breaking the law.
- **Special Prevention:** The punishment also aims to prevent the offender from committing future crimes. This is achieved through the rehabilitation and reeducation of offenders.
- **Reparation of Damage:** The penalty must seek, to the extent possible, to repair the damage caused to the victim and society. This may include restitution of stolen property or financial compensation.
- **Retribution:** The penalty also has a dimension of retribution, which seeks to balance the scales of justice by punishing the offender according to the seriousness of their crime. It will refer to Law 1709 of 2014, which in its article 153 tells us about the permanence and instance of children in detention centers where their mothers are located.

Based on this, we focus on minors who are in detention centers with their mothers and also serve a prison sentence indirectly. Although minors are not responsible for any crime, their situation of being in prison with their mothers limits their freedom and can affect their emotional, social and educational development; The behavior is studied and what possible effects the minor may have when living in this environment, these being:

- **Emotional distress:** The child may feel sadness, anxiety, confusion, or anger at seeing his mother in such a restrictive environment. It may be difficult for the child to understand why her mother is in prison and to deal with the separation after reaching the age where she must let go of the mother and face society, a society she does not know.
- **Feelings of stigmatization:** The child may face social stigma associated with having a mother incarcerated. This can lead to feelings of shame, isolation or discrimination on the part of their classmates or the community, generating problems with behavior

and adaptation to the environment in adolescents. Making a healthy relationship with her mother difficult.

- Alterations in family routine and structure: The absence of the mother can affect the child's routine and family structure. There may be changes in the family dynamics, in the distribution of responsibilities and in the attention that the child receives, since the minor until he is 3 years old only knows his mother, he spends all his time with her; and the emergence of that detachment from the mother arrives at a home where she does not know him, nor does he know them.

- Challenges in emotional development: Separation from the mother can affect the child's emotional development, especially in areas such as self-esteem, confidence, and social skills. Allowing the criminal tentacles around her to form, raise and generate a new criminal for society, thus being a circle of repetition of the behaviors of her mother.

- Additional challenges and needs: In addition to the impact on children's development, mothers in prison may also face additional challenges related to motherhood, such as lack of access to adequate maternal and child health services, lack of emotional support and the difficulty in maintaining the relationship with their children during the period of incarceration, all of these situations can generate, not only for the minor but also for the imprisoned mother, repetitive criminal behavior, since the mother can experience a syndrome known as "grief syndrome". separation". This syndrome is characterized by intense feelings of sadness, anguish, anxiety and loss. Mothers may experience deep emotional pain and may have difficulty coping with separation from their children. Making their rehabilitation and social reintegration process difficult.

The different points of view regarding the release of mothers who are heads of families are taken as a research methodology.

### **Funciones de la Penal**

Para plantear esta pregunta, primero debemos entender las funciones de la pena en Colombia y cómo se articulan con la excarcelación de las madres cabeza de familia. Las funciones de la pena se pueden resumir en cuatro aspectos clave:

- **Prevención General:** La pena busca disuadir a la sociedad en su conjunto de cometer delitos. Esto se hace a través de la amenaza de consecuencias negativas por la infracción de la ley.

- **Prevención Especial:** La pena también tiene como objetivo prevenir que el delincuente cometa futuros delitos. Esto se logra a través de la rehabilitación y la reeducación de los infractores.

- **Reparación del Daño:** La pena debe procurar, en la medida de lo posible, reparar el daño causado a la víctima y a la sociedad. Esto puede incluir la restitución de bienes robados o el resarcimiento económico.

- **Retribución:** La pena también tiene una dimensión de retribución, que busca equilibrar la balanza de la justicia castigando al infractor de acuerdo con la gravedad de su delito hará referencia a la Ley 1709 de 2014, que en su artículo 153, nos habla de la permanencia e instancia de los hijos en centros de reclusión donde se encuentran sus madres.

Con base a ello, nos enfocamos en los *menores de edad* que están en centros de reclusión junto a sus madres también cumplen una pena carcelaria de manera indirecta. Aunque los menores no sean responsables de ningún delito, su situación de estar en prisión junto a sus madres limita su libertad y puede afectar su desarrollo emocional, social y educativo; se estudia el comportamiento y qué posibles efectos puede tener el menor de edad al vivir en este entorno siendo estos:

- **Angustia emocional:** El niño puede sentir tristeza, ansiedad, confusión o enojo al ver a su madre en un entorno tan restrictivo. Puede ser difícil para el niño comprender por qué su madre está en prisión y lidiar con la separación después de tener la edad en que se debe de desprender de la madre y enfrentarse a la sociedad, una sociedad que no conoce.

- **Sentimientos de estigmatización:** El niño puede enfrentar el estigma social asociado con tener a una madre encarcelada. Esto puede llevar a sentimientos de vergüenza, aislamiento o discriminación por parte de sus compañeros de clase o la comunidad generando en la Adolescencia un problema de conducta e adaptación al medio. Dificultando la relación saludable con su madre.

- **Alteraciones en la rutina y estructura familiar:** La ausencia de la madre puede afectar la rutina y la estructura familiar del niño. Puede haber cambios en la dinámica familiar, en la distribución de responsabilidades y en la atención que recibe el niño, ya que el menor hasta sus 3 años solo conoce a su madre, pasa todo el tiempo con ella; y surgimiento de ese desprendimiento de la madre llegar a un hogar donde no lo conocen, ni el los conoce.

- **Desafíos en el desarrollo emocional:** La separación de la madre puede afectar el desarrollo emocional del niño, especialmente en áreas como la autoestima, la confianza y las habilidades sociales. Permitiendo que los tentáculos criminales de su entorno formen, críen y generen un nuevo criminal para la sociedad, siendo así un círculo de repetición a las conductas de su progenitora.

- **Desafíos y necesidades adicionales:** Además del impacto en el desarrollo de los hijos, las madres en prisión también pueden enfrentar desafíos adicionales relacionados con la maternidad, como la falta de acceso a servicios de salud materna e infantil adecuados, la falta de apoyo emocional y la dificultad para mantener la relación con sus hijos durante el período de encarcelamiento, todas estas situaciones pueden generar no solo para el menor si para la madre reclusa, conductas delictuales repetitivas, ya que la madre puede experimentar un síndrome conocido como "*síndrome de duelo*"

*por separación*". Este síndrome se caracteriza por sentimientos intensos de tristeza, angustia, ansiedad y pérdida. Las madres pueden experimentar un profundo dolor emocional y pueden tener dificultades para hacer frente a la separación de sus hijos. Dificultando su proceso de rehabilitación y reinserción social.

Se toma como metodología de investigación los diferentes puntos de vista frente a Excarcelación de Madres Cabeza de Familia

### **Arguments in Favor**

One of the main arguments in favor of the release of mothers who are heads of households is that it can be in line with the general and special prevention functions of punishment. By releasing these women, the negative impact on their children is reduced, decreasing the likelihood that they will become involved in criminal activities in the future. In addition, it allows mothers to access rehabilitation and re-education programs more effectively, which could contribute to their reintegration into society as productive citizens.

### **Counterarguments**

However, there are also arguments against the release of mothers who are heads of households from the perspective of the functions of punishment. Since you can see the following components:

1. Risk of impunity: It is argued that allowing the release of mothers who are heads of households could lead to an increase in impunity, since people who have been convicted of committing crimes would be released.
2. Public Safety: There is concern that releasing convicted female heads of household could put public safety at risk, as these individuals could commit crimes again or influence the commission of crimes by others.
3. Inequality before the law: Some argue that granting release to mothers who are heads of households could be considered positive discrimination, since a specific group of people would be treated differently compared to other criminals who do not comply with that requirement. criterion.
4. Deterrent effect: Another argument against is that allowing the release of mothers who are heads of households could reduce the deterrent effect of the prison sentence, since it would be sending the message that there are special conditions for certain groups of criminals.

### **Argumentos a Favor**

Uno de los argumentos principales a favor de la excarcelación de las madres cabeza de familia es que puede estar en línea con las funciones de prevención general y especial de la pena. Al liberar a estas mujeres, se reduce el impacto negativo en sus hijos, disminuyendo la probabilidad de que estos se involucren en actividades delictivas en el futuro. Además, permite a las madres acceder a programas de rehabilitación y



reeducación de manera más efectiva, lo que podría contribuir a su reintegración a la sociedad como ciudadanas productivas.

### **Argumentos en Contra**

Sin embargo, también existen argumentos en contra de la excarcelación de las madres cabeza de familia desde la perspectiva de las funciones de la pena.

Ya que se puede ver los siguientes componentes:

1. **Riesgo de impunidad:** Se argumenta que permitir la excarcelación de madres cabeza de familia podría llevar a un aumento en la impunidad, ya que se estaría liberando a personas que han sido condenadas por cometer delitos.
2. **Seguridad pública:** Existe la preocupación de que liberar a madres cabeza de familia condenadas pueda poner en riesgo la seguridad pública, ya que estas personas podrían volver a cometer delitos o influir en la comisión de delitos por parte de otros.
3. **Desigualdad ante la ley:** Algunos argumentan que otorgar la excarcelación a madres cabeza de familia podría ser considerado como una discriminación positiva, ya que se estaría tratando de manera diferente a un grupo específico de personas en comparación con otros delincuentes que no cumplen con ese criterio.
4. **Efecto disuasorio:** Otro argumento en contra es que permitir la excarcelación de madres cabeza de familia podría disminuir el efecto disuasorio de la pena de prisión, ya que se estaría enviando el mensaje de que existen condiciones especiales para ciertos grupos de delincuentes.

### **CONCLUSIONS**

- In conclusion, the release of mothers who head households in Colombia poses challenges and opportunities in relation to the functions of punishment in the legal system. While it may be aligned with the special prevention function by enabling the rehabilitation and re-education of these women, it could also raise concerns about general prevention and retribution. Society must carefully consider these aspects and seek a balance between compassion and justice in the application of the law. Furthermore, it is essential to constantly evaluate the impact of this policy on society and make adjustments as necessary to ensure that both the rights of mothers who are heads of household and the expectations of justice of Colombian society are met.
- On the other hand, the release of mothers who are heads of households in Colombia does not necessarily transgress the functions of punishment; Colombian law contemplates special measures for mothers who are serving sentences, with the aim of protecting the rights of children and guaranteeing family unity. These measures may include the possibility of granting house arrest or release from prison in certain cases.
- It is important to keep in mind that the release of a mother who is the head of the family does not imply impunity for the crimes committed, but rather seeks an alternative for the benefit of the children and the family. Furthermore, the decision to grant release is made

based on criteria established by law and is the responsibility of the judges for the execution of sentences and security measures.

- The release of mothers who are heads of households is supported by Colombian legislation and seeks to reconcile compliance with the sentence with the protection of children's rights and the strengthening of family ties in order to avoid further deterioration of society and reduce the current crime rates.

## **CONCLUSIONES**

- En conclusión, la excarcelación de las madres cabeza de familia en Colombia plantea desafíos y oportunidades en relación con las funciones de la pena en el sistema legal. Si bien puede estar alineada con la función de prevención especial al permitir la rehabilitación y reeducación de estas mujeres, también podría generar preocupaciones sobre la prevención general y la retribución. La sociedad debe considerar cuidadosamente estos aspectos y buscar un equilibrio entre la compasión y la justicia en la aplicación de la ley. Además, es esencial evaluar constantemente el impacto de esta política en la sociedad y realizar ajustes según sea necesario para garantizar que se cumplan tanto los derechos de las madres cabeza de familia como las expectativas de justicia de la sociedad colombiana.
- Por otro lado, la excarcelación de las madres cabeza de familia en Colombia no necesariamente transgrede las funciones de la pena; La ley colombiana contempla medidas especiales para las madres que cumplen condena, con el objetivo de proteger los derechos de los niños y garantizar la unidad familiar. Estas medidas pueden incluir la posibilidad de otorgar la prisión domiciliaria o la excarcelación en determinados casos.
- Es importante tener en cuenta que la excarcelación de una madre cabeza de familia no implica la impunidad de los delitos cometidos, sino que busca una alternativa en beneficio de los hijos y la familia. Además, la decisión de otorgar la excarcelación se toma en base a criterios establecidos por la ley y es competencia de los jueces de ejecución de penas y medidas de seguridad.
- La excarcelación de las madres cabeza de familia está respaldada por la legislación colombiana y busca conciliar el cumplimiento de la pena con la protección de los derechos de los niños y el fortalecimiento de los lazos familiares para así evitar más deterioro de la sociedad y reducir los índices de criminalidad que se viven en la actualidad.

## REFERENCIAS

1. Título: "Mujeres en prisión: experiencias y desafíos de las madres cabeza de familia en Colombia" Autor: María Alejandra López Fuente: Revista de Estudios Sociales
2. Título: "Género y encarcelamiento en América Latina: una mirada desde los derechos humanos" Autor: Ana Laura Rodríguez Gustá Fuente: Revista de Derecho Penal y Criminología.
3. Título: "Mujeres, género y encarcelamiento en Colombia: una mirada crítica" Autor: María Angélica Bernal Fuente: Revista Crítica Penal y Poder.
4. Título: "Maternidad y encarcelamiento: una aproximación a la situación de las mujeres presas en Colombia" Autor: Laura Fernández Fuente: Revista Estudios Socio-Jurídicos.
5. Título: "Derechos de las mujeres en prisión: un análisis desde la perspectiva de género" Autor: Camila López Fuente: Revista Derecho Penal y Criminología.
6. Decreto 1451 del año 2023.
7. Título: "La excarcelación de las madres cabeza de familia: análisis desde la perspectiva de las funciones de la pena en Colombia" Autor: Juan Carlos Vargas Fuente: Revista de Derecho Penal y Criminología
8. Ley 65 del año 1993
9. la ley 1709 del año 2014
10. "Excarcelación y madres cabeza de familia: una aproximación desde el enfoque de género en Colombia" Autor: Laura Martínez Fuente: Revista de Estudios Penitenciarios.
11. Excarcelación de madres cabeza de familia en Colombia: un análisis desde la teoría de las funciones de la pena" Autor: Andrés López Fuente: Revista de Estudios Sociales y Jurídicos
12. "La excarcelación de madres cabeza de familia y las funciones de la pena en el sistema penitenciario colombiano" Autor: Carolina Sánchez