

ANTONIO VICENTE ARENAS

COMENTARIOS
AL
CÓDIGO PENAL COLOMBIANO

PARTE GENERAL

SEGUNDA EDICIÓN

UNIVERSIDAD NACIONAL DE COLOMBIA

BOGOTÁ 1968

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Preámbulo	IX
INTRODUCCIÓN	
Evolución histórica	1
Escuela clásica	3
Escuela positiva	4
Escuelas intermedias	5
Ciencias penales principales	7
Ciencias penales auxiliares	9
Derecho penal colombiano	10
CAPÍTULO I	
LEGALIDAD DEL DELITO Y DE LA SANCIÓN: ART. 1º	
Garantías penales	13
Arbitrio judicial	15
Antecedentes (Actas Nos. 6 y 11)	16
CAPÍTULO II	
CLASIFICACIÓN DE LAS INFRACCIONES: ART. 2º	
Infracciones	17
Delitos de lesión y de peligro	17
Materiales y formales	18
De acción, de omisión y de comisión por omisión	18
Comunes y políticos	19
Comunes o generales y propios o especiales	20
Simple y complejos	20
Perfectos e imperfectos	20
Instantáneos y permanentes	21
Unicos y continuados	22
Naturales y legales	22
Simple, calificados y privilegiados	23
Individuales y colectivos	23
De acción simple y de doble acción	23
Monosubjetivos y plurisubjetivos	24
Independientes y conexos	24
De acción oficiosa y de instancia privada	24
De doble resultado	24
Unisubsistentes y plurisubsistentes	25

CAPÍTULO III

LA LEY PENAL EN EL TIEMPO: ART. 3º

	PÁG.
Principio de favorabilidad	27
Antecedentes (Actas Nos. 2, 6 y 7)	29

CAPÍTULO IV

LA LEY PENAL EN EL ESPACIO: ARTS. 4º a 8º

Sistema de la territorialidad	37
Sistema de la extraterritorialidad	39
Estatuto personal; principio de defensa; jurisdicción mundial ..	41
Antecedentes (Actas Nos. 4, 5, 8, 9, 10, 11 y 13)	44

CAPÍTULO V

EXTRADICIÓN: ART. 9º

Fundamentos	55
Sus formas	55
Los tratados	56
Sistemas	57
Extradición de colombianos	58
Procedimiento	59
Antecedentes (Actas Nos. 6, 11 y 12)	62

CAPÍTULO VI

APLICACIÓN SUPLETORIA DEL CÓDIGO: ART. 10

Finalidad	65
Antecedentes (Acta N° 11)	66

CAPÍTULO VII

RESPONSABILIDAD LEGAL: ART. 11

El delito	67
Noción legal	67
Noción jurídica	70
Noción dogmática	71
Noción sociológica	72
Excepciones legales	73
Infracciones por acción y por omisión	75
Responsabilidad de las personas jurídicas	76
Antecedentes (Actas Nos. 2, 13, 14, 16, 18, 19, 20 y 21)	80

CAPÍTULO VIII

DOLO Y CULPA: ART. 12

Fórmula legal	97
Infracciones intencionales, preterintencionales y culposas	97
Noción clásica del dolo	99
Noción positivista	100
El dolo en las legislaciones	100
Dolo directo y dolo indirecto	101

	PÁG.
Determinado e indeterminado	102
Alternativo y eventual	103
Premeditado, deliberado y de ímpetu	104
Genérico y específico	105
Características del dolo específico	107
Dolo abierto y dolo disimulado	109
Bueno y malo	109
Inicial y subsiguiente	110
Civil y penal	111
Prueba del dolo	112
Presunción de dolo genérico	113
Cómo funciona la presunción de dolo	114
Presunciones de responsabilidad	115
Presunción de dolo específico	116
La culpa	118
Definición de Carrara	119
División clásica de la culpa	119
Culpa civil y culpa penal	119
Elementos de la culpa	120
Primer elemento: actividad culposa	121
Segundo elemento: resultado dañoso	122
Tercer elemento: relación de causalidad	123
Culpa sin previsión	123
Culpa con previsión	125
Sistemas legales para la sanción de la culpa	126
Delitos culposos que se sancionan en Colombia	127
Compensación de culpas	127
Culpa mediata y culpa inmediata	128
Tentativa en la culpa	129
Complicidad en la culpa	130
Concurso de delitos culposos	131
Clasificación de los delincuentes culposos	135
Antecedentes (Actas Nos. 21, 22, 23, 24, 38, 39 y 40)	137

CAPÍTULO IX

CONTRAVENCIONES: ART. 13

Las contravenciones	153
Diferencia entre delito y contravención	154
La responsabilidad en las contravenciones	156
Antecedentes (Actas Nos. 41, 42 y 43)	157

CAPÍTULO X

ABERRATIO DELICTI Y ABERRATIO ICTUS: ART. 14

Error o accidente	163
Error en la persona	164
Error en los medios de ejecución	164
Error en el objeto material	165

	PÁG.
Calidades del sujeto pasivo real	166
Calidades del sujeto pasivo intencional	166
Un ejemplo de <i>aberratio</i>	167
La <i>aberratio</i> en el código italiano	168
Antecedentes (Actas Nos. 43, 44, 45 y 46)	169

CAPÍTULO XI

DESISTIMIENTO: ART. 15

Conato	177
Desistimiento voluntario	178
Requisitos del desistimiento	179
Arrepentimiento <i>ex post facto</i>	181
Antecedentes (Acta N ^o 46)	182

CAPÍTULO XII

TENTATIVA Y DELITO FRUSTRADO: ARTS. 16 y 17

Sistema colombiano	183
El <i>iter criminis</i>	185
Elemento moral: la intención	186
Elemento físico: el riesgo	186
Imperfección del delito	189
Causa de la imperfección	190
Delitos que admiten tentativa	190
Infracciones que no admiten tentativa	191
Actos preparatorios punibles	192
Delito frustrado	193
Antecedentes (Actas Nos. 46 y 47)	195

CAPÍTULO XIII

DELITO IMPOSIBLE: ART. 18

Delito imposible	197
Delito putativo	198
Antecedentes (Actas Nos. 47, 49 y 51)	199

CAPÍTULO XIV

COPARTICIPACIÓN CRIMINAL: ARTS 19 y 20

Doctrina de Carrara	201
Concurso de acción	201
Concurso de voluntad	204
Cocurso de voluntad y acción	205
Tentativa de complicidad	207
Complicidad en la tentativa	207
Complicidad de complicidad	208
Cambio de voluntades posterior al acuerdo	208
Cambio de voluntades concertadas para la acción	209
Coparticipación y codelincuencia	209
La coparticipación como delito autónomo	211

	Pág.
Requisitos de la coparticipación criminal	211
Autores y coautores	212
Cómplices primarios	216
Determinantes	217
La instigación como delito autónomo	220
Agentes provocadores	221
Cómplices secundarios	223
Coparticipación por medio de actos negativos	224
Coparticipación por medio de actos posteriores	225
Antecedentes (Actas Nos. 51 y 53)	226

CAPÍTULO XV

INCOMUNICABILIDAD DEL DOLO: ARTS. 21 y 22

Criterio predominante	229
Clasificación de las circunstancias personales	230
Clasificación de las circunstancias materiales	231
Circunstancias personales típicas	232
Circunstancias personales genéricas	233
Circunstancias materiales	235
Antecedentes (Acta N° 54)	236

CAPÍTULO XVI

CAUSAS DE INIMPUTABILIDAD: ART. 23

La norma legal	239
Imputabilidad y responsabilidad	240
Fundamentos de la imputabilidad	241
La imputabilidad en los códigos	242
Causas que excluyen la responsabilidad	243
Coacción	244
Sugestión hipnótica	245
Sugestión patológica	246
Ignorancia	251
Error de hecho	255
Error de derecho	257
Ignorancia o error inculpables	260
Ignorancia en las contravenciones	260
Antecedentes (Acta. N° 56)	261

CAPÍTULO XVII

CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN: ARTS. 24 y 25

Disposición de la ley	264
Obediencia jerárquica	265
Legítima defensa: fundamentos	269
Legítima defensa de tercero	271
Violencia actual	272
Agresión injusta	276
Defensa recíproca	278

	PÁG.
Defensa de la persona	279
Defensa del honor	279
Defensa de los bienes	281
Proporcionalidad de la defensa	283
Legítima defensa presuntiva	284
Primera presunción: asalto nocturno	285
Segunda presunción: extraño dentro del hogar	286
No son presunciones de derecho	287
Defensa putativa	287
Estado de necesidad	288
Su extensión en cuanto a las personas	290
Peligro grave e inminente	290
Riesgo para la persona	291
Peligro no evitable de otra manera	292
Ausencia de provocación	292
Ausencia de riesgo profesional	293
Proporcionalidad	294
Causas de impunidad	294
Antecedentes (Acta N ^o 57)	296

CAPÍTULO XVIII

RESPONSABILIDAD DEL AUTOR MEDIATO: ART. 26

Disposición redundante	299
Antecedentes (Acta N ^o 57)	299

CAPÍTULO XIX

EXCESO PUNIBLE: ART. 27

Teoría clásica	301
Casos de exceso	301
Antecedentes (Acta N ^o 59)	303

CAPÍTULO XX

PROVOCACIÓN INJUSTA: ART. 28

Es atenuante general	305
Elementos de la provocación	306
Antecedentes (Acta N ^o 59)	309

CAPÍTULO XXI

RESPONSABILIDAD DE LOS ANORMALES: ART. 29

Tres categorías	311
En el código de 1890	312
Enajenación mental	313
Intoxicación crónica	314
Intoxicación aguda	315
Intoxicación con morfina, cocaína, etc.	316
Alcoholismo	317
Grave anomalía síquica	317

	Pág.
Embriaguez patológica	319
Antecedentes (Actas Nos. 59 y 82)	321

CAPÍTULO XXII

RESPONSABILIDAD DE LOS MENORES: ART. 30

Criterio tradicional	323
Legislación colombiana	323
Antecedentes (Acta N° 60)	326

CAPÍTULO XXIII

CONCURSO DE DELITOS: ARTS. 31, 32, y 33

Concurso formal o ideal	331
Concurso formal aparente	334
Delito continuado	335
El sujeto pasivo en la continuación	341
Concurso real o material	342
Sistemas para sancionar el concurso	345
Antecedentes (Actas Nos. 61, 63 y 64)	347

CAPÍTULO XXIV

REINCIDENCIA: ARTS. 34 y 35

Reincidentes, habituales y profesionales	351
Naturaleza de la reincidencia	352
Clasificación	353
Requisitos legales	354
Pena accesoria facultativa	355
Infracciones exceptuadas	356
Antecedentes (Actas Nos. 61 y 64)	357

CAPÍTULO XXV

INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA: ART. 36

Tres formas de individualización	359
Peligrosidad criminal	360
Gravedad y modalidades del hecho delictuoso	361
Motivos determinantes	362
Personalidad del agente	364
Clasificación de los delincuentes	365
Antecedentes (Acta N° 66)	367

CAPÍTULO XXVI

CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES GENÉRICAS: ART. 37

Circunstancias modificadoras del delito	370
Circunstancias de mayor peligrosidad	371
Antecedentes (Actas Nos. 66 y 67)	382

CAPÍTULO XXVII

CIRCUNSTANCIAS ATENUANTES GENÉRICAS: ART. 38

Circunstancias de menor peligrosidad	385
Antecedentes (Acta N° 68)	398

CAPÍTULO XXVIII

GRADO DE CULPABILIDAD: ART. 39

	PÁG.
Observaciones comunes	401
Antecedentes (Actas Nos 67 y 68)	403

CAPÍTULO XXIX

ANALOGÍA EN MATERIA PENAL: ART. 40

Aplicación e interpretación	405
Antecedentes (Actas Nos. 68 y 69)	409

CAPÍTULO XXX

SANCIONES: DENOMINACIÓN

Clasificación	411
Noción clásica de la pena	412
Función de la pena	413
Noción positivista de las sanciones	413
Antecedentes (Actas Nos. 69, 70, 71 y 72).	415

CAPÍTULO XXXI

PENAS PRINCIPALES: ARTS. 41, 43, 44, 46 a 51

Definición	422
Clasificación de las penas	423
Pena de muerte	424
Penas privativas de la libertad	427
Pena restrictiva de la libertad	428
Pena pecuniaria	428
Antecedentes (Actas Nos. 69, 72, 73, 74, 75 y 76)	429

CAPÍTULO XXXII

PENAS ACCESORIAS: ARTS. 42, 52 a 58

Clasificación	439
Destierro local	440
Publicación especial de la sentencia	440
Interdicción de derechos o funciones públicas	441
Prohibición del ejercicio de una profesión	444
Pérdida de pensión o sueldo de retiro	445
Caución de buena conducta	445
Relegación a colonias agrícolas penales	446
Pérdida o suspensión de la patria potestad	446
Expulsión del territorio nacional	447
Penas que acceden a las de presidio o prisión	447
Antecedentes (Actas Nos. 73, 75, 76, 77, 79 y 201)	448

CAPÍTULO XXXIII

DURACIÓN DE LAS PENAS: ART. 45

Penas máximas y mínimas	453
Antecedentes (Acta N ^o 75)	454

CAPÍTULO XXXIV

COMISO Y RESTITUCIÓN: ART. 59

	Pág.
Comiso	457
Restitución	458
Antecedentes (Actas Nos. 79 y 82)	459

CAPÍTULO XXXV

CONVERSIÓN DE LAS PENAS: ART. 60

Conversión	461
Antecedentes (Acta N ^o 116)	468

CAPÍTULO XXXVI

DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD, EN GENERAL

Diferencia entre penas y medidas de seguridad	465
Antecedentes (Actas Nos. 80 y 82)	467

CAPÍTULO XXXVII

DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD, EN PARTICULAR: ARTS. 61 a 73

Son sanciones penales	471
Manicomio criminal y colonia agrícola	472
Condena por tiempo indeterminado	473
Trabajo en obras o empresas públicas	475
Prohibición de concurrir a determinados lugares	476
Libertad vigilada	477
Medidas para los menores	477
Ejecutoria formal de la sentencia	478
Antecedentes (Actas Nos. 82, 85, 86, 87, 88, 89, 90, 91, 92, 93, 95, 96, 99, 101, 103 y 104)	478

CAPÍTULO XXXVIII

DISPOSICIONES COMUNES A LAS PENAS Y A LAS MEDIDAS
DE SEGURIDAD: ARTS. 75 a 79

Dos sanciones accesorias potestativas	506
Régimen de trabajo	506
Pago de perjuicios	507
Antecedentes (Actas Nos. 99 y 100)	507

CAPÍTULO XXXIX

CONDENA CONDICIONAL: ARTS. 80 a 84

Subrogados penales	512
Condena condicional	512
Requisitos en cuanto a la sanción	513
Requisitos en cuanto al procesado	514
Se otorga en la sentencia	515
Obligaciones del condenado	515
El período de prueba	516
Extinción de la condena	517
Obligación de indemnizar	517

	Pág.
Personas excluidas de este "beneficio"	518
Antecedentes (Actas Nos. 87, 96, 97 y 98)	518

CAPÍTULO XL

LIBERTAD CONDICIONAL: ARTS. 85 a 90

Cuándo se concede	524
Diferencia con la rebaja de pena	525
Requisitos y trámites	526
Obligaciones del liberado condicionalmente	527
Periodo de prueba	528
Restricciones	529
Antecedentes (Actas Nos. 87, 100, 102, 103, 104 y 105)	529

CAPÍTULO XLI

PERDÓN JUDICIAL: ART. 91

En qué consiste	537
Fundamentos	537
Requisitos para su otorgamiento	539
Casos en que puede concederse	539

CAPÍTULO XLII

EJECUCIÓN DE LAS SANCIONES
Y SUS CONSECUENCIAS: ARTS. 92 a 99

Responsabilidad civil por los delitos	542
Indemnización de perjuicios	542
Clasificación del daño	544
La indemnización no es pena	545
La detención preventiva como parte de la pena	546
Cumplimiento de las penas de interdicción	547
Enajenación mental posterior a la sentencia	547
Antecedentes (Actas Nos. 105, 106, 107 y 109)	548

CAPÍTULO XLIII

EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN Y DE LA CONDENA PENALES: ARTS. 100 a 115

Causas de no punibilidad	559
Muerte del procesado o condenado	559
Subsistencia de la acción civil	560
Desistimiento	561
Prescripción	563
Prescripción de la acción penal	563
Prescripción en caso de concurso	564
Cuándo empieza a correr	564
Interrupción del término	565
Prescripción de la pena	566
Rehabilitación	568
Oblación	569
Amnistía e indulto	570
Antecedentes (Actas Nos. 109, 110, 111, 112 y 113)	571
Índice alfabético	579