

FERNANDO VELÁSQUEZ VELÁSQUEZ
Profesor de Derecho Penal de la Universidad Pontificia Bolivariana.
Becario de la Fundación Alexander von Humboldt.

DERECHO PENAL

Parte general

Tercera edición



EDITORIAL TEMIS S. A.
Santa Fe de Bogotá - Colombia
1.997

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

TEORÍA DE LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

CAPÍTULO PRIMERO

LOS SABERES PENALES

| | PÁG. |
|--|------|
| I. Introducción..... | 5 |
| II. Control social y control punitivo..... | 6 |
| III. El modelo integrado de ciencia penal..... | 8 |
| IV. La dogmática penal | 11 |
| A) Noción | 11 |
| B) La dogmática jurídica en general | 12 |
| C) La dogmática juridicopenal en particular | 12 |
| 1. Concepto | 12 |
| 2. Características | 13 |
| 3. Método | 13 |
| 4. Leyes fundamentales | 14 |
| 5. Funciones | 15 |
| D) Relaciones con la criminología y la política criminal | 17 |
| E) La dogmática penal en Colombia..... | 18 |
| V. La criminología..... | 18 |
| A) Ubicación | 19 |
| B) Concepto. Apunte histórico | 19 |
| 1. La criminología clásica | 20 |
| 2. La criminología positivista | 21 |
| 3. El funcionalismo | 22 |
| 4. El intercambio simbólico..... | 23 |
| 5. La criminología socialista | 24 |
| 6. La nueva criminología o criminología crítica..... | 26 |
| 7. Otras orientaciones | 28 |
| C) Aproximación a la criminología contemporánea..... | 28 |
| 1. Noción | 28 |
| 2. Características | 29 |
| D) La criminología en Colombia..... | 31 |
| VI. Política criminal..... | 32 |
| A) Ubicación | 32 |

| | PAG. |
|---|------|
| B) Concepto | 33 |
| C) La política criminal en Colombia | 33 |
| VII. La criminalística | 34 |
| A) Ubicación | 34 |
| B) Concepto | 34 |
| C) La criminalística en Colombia | 35 |

CAPÍTULO SEGUNDO

DERECHO PENAL SUBJETIVO Y DERECHO PENAL OBJETIVO

| | |
|--|----|
| I. Introducción | 38 |
| II. El derecho penal en sentido subjetivo | 38 |
| A) Concepto | 39 |
| B) Titular | 39 |
| C) Fundamentos | 40 |
| 1. Material | 40 |
| 2. Político o formal | 40 |
| D) Límites | 42 |
| 1. Derivados del fundamento material | 42 |
| 2. Derivados del fundamento político o formales | 47 |
| E) El derecho penal subjetivo en Colombia | 48 |
| III. El derecho penal en sentido objetivo | 49 |
| A) Concepto | 49 |
| B) Caracteres | 50 |
| 1. Público | 50 |
| 2. Vigencia con marcado carácter judicial | 51 |
| 3. Finalista o teleológico | 51 |
| 4. Liberal | 53 |
| 5. Garantizador | 54 |
| 6. Valorativo y normativo | 55 |
| 7. Monista | 56 |
| 8. Independiente en sus efectos | 57 |
| 9. Fragmentario | 58 |
| 10. Otros caracteres | 58 |
| C) Las divisiones y relaciones del derecho penal | 59 |
| 1. Clasificación tradicional | 59 |
| a) Penal sustantivo | 59 |
| b) Procesal penal | 59 |
| c) De ejecución penal | 60 |
| 2. El derecho penal sustantivo y sus especies | 60 |
| a) Fundamental y complementario | 60 |
| b) Común y especial | 67 |
| c) Delictual y contravencional | 68 |
| 3. El derecho penal y otros órdenes normativos | 68 |

| | Pág. |
|--|------|
| 4. El derecho penal y el derecho administrativo | 71 |
| a) Introducción | 71 |
| b) Injusto penal e injusto administrativo | 71 |
| c) Sanciones penales y sanciones administrativas | 72 |
| d) Hacia un "derecho administrativo penal" | 74 |
| e) El título I del C. P. y el derecho administrativo penal | 76 |
| f) Conclusión | 79 |

CAPÍTULO TERCERO

LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL

| | |
|--|----|
| I. Introducción | 81 |
| II. Noción | 82 |
| III. Clasificación | 83 |
| A) Fuentes de producción y de conocimiento | 83 |
| 1. Directas e indirectas | 84 |
| 2. Mediatas e inmediatas | 84 |
| 3. Escritas y no escritas | 84 |
| B) Fuentes formales y materiales | 84 |
| IV. Las diversas fuentes | 85 |
| A) La costumbre | 85 |
| 1. Concepto | 85 |
| 2. Relaciones entre la costumbre y la ley | 85 |
| 3. Diferencias entre la costumbre, los usos sociales y la jurisprudencia | 86 |
| 4. La costumbre en el derecho penal | 87 |
| B) La jurisprudencia | 87 |
| 1. Concepto | 87 |
| 2. Carácter de fuente | 88 |
| C) La doctrina | 89 |
| D) El proceso legislativo penal | 89 |
| 1. Concepto | 89 |
| 2. Etapas | 89 |
| a) Iniciativa | 90 |
| b) Publicación | 90 |
| c) Discusión o deliberación | 91 |
| d) Aprobación | 91 |
| e) Sanción constitucional | 91 |
| f) Publicación o promulgación | 91 |
| g) Iniciación de la vigencia | 92 |
| 3. Vigencia del proceso legislativo | 92 |

CAPÍTULO CUARTO

LA NORMA PENAL

| | |
|-----------------------|----|
| I. Introducción | 97 |
|-----------------------|----|

| | PÁG. |
|--|------|
| II. La teoría de la norma penal | 98 |
| A) Naturaleza de la norma | 99 |
| 1. Teoría monista o de los imperativos | 99 |
| 2. Teoría de las normas de Binding | 100 |
| 3. Teoría dualista | 101 |
| 4. Teoría pura del derecho | 102 |
| B) Ubicación de la norma y estructura del sistema jurídico | 103 |
| 1. Teoría analítica | 103 |
| 2. Teoría funcionalista | 103 |
| C) Génesis de la norma | 104 |
| 1. Teorías del consenso | 104 |
| 2. Teorías del conflicto | 105 |
| D) Conclusión | 105 |
| III. Estructura lógica | 106 |
| A) Normas penales completas | 106 |
| B) Normas penales incompletas o dependientes | 107 |
| C) Normas penales en blanco | 108 |
| • IV. Elementos integrantes | 110 |
| A) El supuesto de hecho | 110 |
| 1. El delito | 110 |
| 2. La contravención penal | 112 |
| B) La consecuencia jurídica | 113 |
| 1. La pena | 113 |
| a) Justificación | 113 |
| b) Naturaleza | 114 |
| c) Sentido y fin (teorías sobre la pena) | 114 |
| 1) Teorías absolutas | 114 |
| 2) Teorías relativas | 116 |
| 3) Teorías de la unión | 118 |
| 4) Panorama actual | 119 |
| 5) Conclusión | 122 |
| d) Fundamento | 123 |
| 2. La medida de seguridad | 124 |
| a) Justificación | 124 |
| b) Naturaleza | 125 |
| c) Fundamento | 126 |
| d) Función | 126 |
| e) Conclusión | 127 |
| V. Destinatarios | 127 |
| VI. Funciones | 129 |
| A) De garantía | 129 |
| B) De protección | 129 |
| C) De motivación | 130 |
| D) Simbólica | 130 |

| | PÁG. |
|---|------|
| VII. La interpretación de la norma | 131 |
| A) Concepto | 131 |
| B) Clases de interpretación | 132 |
| 1. Según el sujeto que la realiza | 132 |
| a) Auténtica | 133 |
| b) Doctrinal | 133 |
| c) Judicial | 133 |
| d) Oficial | 134 |
| 2. Según los medios utilizados | 134 |
| 1. Semántica | 134 |
| 2. Lógica | 135 |
| 3. Según el resultado | 137 |
| a) Declarativa | 137 |
| b) Restrictiva | 137 |
| c) Extensiva | 138 |
| d) Progresiva | 139 |
| C) Reglas que rigen la interpretación | 139 |

CAPÍTULO QUINTO

LOS ÁMBITOS DE VALIDEZ DE LA NORMA PENAL

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 142 |
| II. Ámbito de validez temporal | 143 |
| A) Concepto | 144 |
| B) Principios generales | 144 |
| C) Casos | 145 |
| D) El postulado de irretroactividad y el derecho vigente | 147 |
| E) Determinación de la ley más favorable o benigna | 149 |
| F) Tiempo de realización del hecho punible | 151 |
| G) La ley intermedia. Leyes temporales y excepcionales | 153 |
| III. Ámbito de validez espacial | 154 |
| A) Concepto | 154 |
| B) Principios generales | 155 |
| C) El principio de territorialidad y el derecho vigente | 156 |
| 1. Concepto de territorio | 157 |
| a) La porción del espacio | 157 |
| b) El conjunto de cosas | 159 |
| 2. Excepciones del derecho internacional | 162 |
| D) Lugar de comisión del hecho punible | 162 |
| E) La extraterritorialidad de la ley penal | 164 |
| F) La sentencia extranjera | 166 |
| IV. Ámbito de validez personal | 167 |
| A) Concepto | 167 |
| B) Excepciones a la aplicación igualitaria de la ley penal | 167 |

| | PÁG. |
|---|------|
| C) Los fueros | 169 |
| V. La extradición | 170 |
| A) Concepto | 170 |
| B) Clases | 171 |
| C) Principios en esta materia | 171 |
| D) La extradición en el derecho penal vigente | 173 |
| 1. El sistema | 173 |
| 2. La extradición activa | 173 |
| 3. La extradición pasiva | 174 |
| 4. Principios imperantes | 174 |
| VI. El asilo | 176 |

CAPÍTULO SEXTO

LA EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO PENAL

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 179 |
| II. La época primitiva | 180 |
| III. La Edad Antigua | 181 |
| A) El derecho hebreo | 181 |
| B) El derecho romano | 182 |
| IV. La Edad Media | 183 |
| A) El derecho germánico | 183 |
| B) El derecho canónico | 184 |
| C) El derecho hispánico | 185 |
| D) Los glosadores y los prácticos | 186 |
| V. La Edad Moderna | 187 |
| A) La recepción en Alemania | 187 |
| B) El humanismo | 188 |
| C) El pensamiento de Cesare Beccaria | 188 |
| 1. El derecho penal de la época | 188 |
| 2. Postulados básicos | 188 |
| VI. La evolución de la ciencia penal italiana | 191 |
| A) Introducción | 191 |
| B) La escuela clásica | 191 |
| 1. La denominación | 191 |
| 2. Principales representantes | 192 |
| 3. El momento politicosocial | 192 |
| 4. El momento filosófico | 192 |
| 5. Postulados básicos | 192 |
| C) La escuela positiva | 194 |
| 1. La denominación | 194 |
| 2. Principales representantes | 194 |
| 3. El momento politicosocial | 195 |
| 4. El momento filosófico y científico | 196 |
| 5. Postulados básicos | 196 |

| | PÁG. |
|---|------|
| D) La llamada "Terza Scuola" | 198 |
| E) La dirección técnico-jurídica | 199 |
| 1. Introducción | 199 |
| 2. El planteamiento de Rocco | 199 |
| 3. El método | 200 |
| VII. La historia del método dogmático en Alemania | 201 |
| A) Orígenes | 201 |
| 1. La época de la ilustración | 201 |
| 2. El liberalismo y el Código Penal bávaro de 1.813 | 202 |
| 3. La época del racionalismo | 203 |
| B) El positivismo | 203 |
| 1. Introducción | 203 |
| 2. El positivismo normativista | 204 |
| a) Factores determinantes | 204 |
| b) Principales representantes | 205 |
| 3. El positivismo naturalista | 205 |
| a) Factores determinantes | 206 |
| b) Principal representante | 206 |
| C) El neokantismo | 208 |
| 1. Introducción | 208 |
| 2. El historicismo | 209 |
| 3. Las corrientes neokantianas | 209 |
| D) El irracionalismo nacionalsocialista | 211 |
| 1. Introducción | 211 |
| 2. Bases del derecho penal | 211 |
| 3. Características básicas | 212 |
| E) El finalismo | 213 |
| 1. Introducción | 213 |
| 2. Factores determinantes | 213 |
| 3. Postulados básicos | 214 |
| 4. Consecuencias para el derecho penal | 215 |
| F) El funcionalismo | 216 |
| 1. Introducción | 216 |
| 2. Factores determinantes | 217 |
| 3. El funcionalismo y sus vertientes | 219 |

CAPÍTULO SÉPTIMO

GÉNESIS DEL DERECHO PENAL COLOMBIANO

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 223 |
| II. La época precolombina | 224 |
| III. La época de la conquista | 225 |
| IV. La época de la colonia | 226 |
| V. La época de la república | 227 |
| A) La legislación penal entre 1.817 y 1.837 | 228 |
| B) El Código Penal de 1.837 | 230 |

| | PAG. |
|---|------|
| C) El Código Penal de 1.873 | 232 |
| D) La regeneración y las normas provisionales | 233 |
| E) El Código Penal de 1.890 | 233 |
| F) El fracasado Código de 1.922 | 234 |
| G) El Código Penal de 1.936 | 236 |
| H) El Código Penal de 1.980 | 239 |
| 1. Orígenes | 239 |
| 2. Características básicas | 240 |
| 3. Hacia una verdadera reforma penal | 244 |
| VI. La doctrina penal en Colombia | 244 |
| A) Fase clásica | 245 |
| B) Fase del positivismo | 247 |
| C) Fase de la dogmática juridicopenal | 249 |

CAPÍTULO OCTAVO

LAS NORMAS RECTORAS DEL DERECHO PENAL COLOMBIANO

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 255 |
| II. Norma rectora y principio rector | 256 |
| III. Origen del título preliminar | 257 |
| IV. Los diversos postulados | 259 |
| A) Principio de legalidad | 260 |
| 1. Consagraciones positivas | 260 |
| 2. Concepto | 260 |
| 3. Evolución histórica | 261 |
| 4. Fundamentos | 264 |
| 5. Formulación actual | 264 |
| a) Garantías sustantivas | 264 |
| b) Garantías procesales | 266 |
| c) Garantías de ejecución penal | 266 |
| 6. El principio en el derecho penal vigente | 267 |
| B) Principio del acto | 270 |
| 1. Distingo previo | 270 |
| 2. Consagraciones positivas | 270 |
| 3. Concepto | 270 |
| 4. El principio en el derecho penal vigente | 273 |
| C) El principio de taxatividad | 273 |
| 1. Distingo previo | 274 |
| 2. Consagraciones positivas | 274 |
| 3. Concepto | 274 |
| 4. El principio en el derecho penal vigente | 278 |
| D) Principio de lesividad | 280 |
| 1. Distingo previo | 280 |
| 2. Consagraciones positivas | 280 |
| 3. Concepto | 280 |
| 4. El principio en el derecho penal vigente | 282 |

| | Pág. |
|--|------|
| E) El principio de culpabilidad | 282 |
| 1. Distingo previo | 282 |
| 2. Consagraciones positivas | 283 |
| 3. Concepto | 283 |
| 4. El principio en el derecho penal vigente | 286 |
| F) Principio de prohibición de retroactividad | 287 |
| 1. Consagraciones positivas | 287 |
| 2. Concepto | 287 |
| 3. El principio en el derecho penal vigente | 288 |
| G) Principio de exclusión de la analogía | 288 |
| 1. Consagraciones positivas | 288 |
| 2. Concepto | 288 |
| 3. El principio en el derecho penal vigente | 290 |
| H) Principio de igualdad ante la ley penal | 290 |
| 1. Consagraciones positivas | 291 |
| 2. Concepto | 291 |
| 3. El principio en el derecho penal vigente | 292 |
| I) Principio de la cosa juzgada | 292 |
| 1. Consagraciones positivas | 292 |
| 2. Concepto | 292 |
| 3. El principio en el derecho penal vigente | 293 |
| J) Principio del conocimiento de la ley | 294 |
| 1. Consagraciones positivas | 294 |
| 2. Concepto | 294 |
| 3. El principio en el derecho penal vigente | 296 |
| K) Principio del juez natural | 296 |
| 1. Consagraciones positivas | 296 |
| 2. Ubicación | 297 |
| 3. Concepto | 298 |
| 4. El principio en el derecho penal vigente | 299 |
| L) Principio de la teleología de las sanciones penales | 301 |
| 1. Consagraciones positivas | 301 |
| 2. Concepto | 301 |
| 3. El principio en el derecho penal vigente | 302 |

PARTE SEGUNDA

TEORÍA DEL HECHO PUNIBLE

CAPÍTULO NOVENO

CONCEPTO Y TEORÍA DEL HECHO PUNIBLE

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 310 |
| II. El concepto de hecho punible | 311 |
| A) Precisiones terminológicas | 311 |
| B) Delito y contravención | 313 |

| | PÁG. |
|---|------|
| C) Diversas nociones | 315 |
| 1. Formal y material | 315 |
| 2. Legal, jurídica y extrajurídica, política | 316 |
| 3. Como ente jurídico | 317 |
| 4. Natural | 318 |
| 5. El delito legal | 319 |
| 6. Dogmática | 321 |
| III. La teoría del hecho punible | 321 |
| A) Sentido, método y estructura | 321 |
| B) Evolución de la moderna teoría del hecho punible | 323 |
| 1. Antecedentes | 323 |
| 2. El concepto clásico | 324 |
| 3. El concepto neoclásico | 326 |
| 4. El concepto finalista | 328 |
| IV. La estructura del hecho punible en la ley penal | 330 |
| A) Posibilidades metódicas | 331 |
| B) Planteamiento del cual se parte | 332 |

CAPÍTULO DÉCIMO

LA CONDUCTA

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 336 |
| II. Apuntes generales | 337 |
| III. Funciones del concepto de conducta | 340 |
| IV. Teorías sobre la conducta. | 341 |
| A) Orígenes del concepto | 341 |
| B) El concepto científico natural | 342 |
| C) El concepto final | 344 |
| D) El concepto social | 346 |
| E) El concepto negativo y la evitabilidad individual | 347 |
| F) El concepto personal | 348 |
| G) La renuncia al concepto de conducta | 349 |
| H) El concepto en la dogmática nacional | 350 |
| 1. La doctrina | 350 |
| 2. Concepción de la cual se parte | 353 |
| V. Titular | 354 |
| VI. Causas de exclusión | 356 |
| A) Diversas hipótesis | 356 |
| B) El problema de "lege data". | 359 |

CAPÍTULO UNDÉCIMO

LA TIPICIDAD

| | |
|-------------------------------|-----|
| I. Introducción | 364 |
| II. Conceptos generales | 365 |

| | PÁG. |
|--|------|
| A) Nociones básicas | 365 |
| 1. El tipo | 365 |
| 2. El juicio de tipicidad | 367 |
| 3. Tipicidad y atipicidad | 367 |
| B) Funciones del tipo penal | 369 |
| III. Evolución de la teoría del tipo penal | 370 |
| A) Orígenes del concepto | 370 |
| B) La concepción objetiva y sus desarrollos | 371 |
| C) La concepción del "tipo de injusto" | 372 |
| D) La negación de la teoría por la escuela de Kiel | 373 |
| E) La concepción desde la posguerra hasta hoy | 374 |
| F) El concepto en la dogmática nacional | 377 |
| 1. La doctrina | 377 |
| 2. Concepción de la cual se parte | 380 |
| IV. El tipo en los hechos de comisión dolosa | 380 |
| A) Ubicación | 381 |
| B) Aspecto objetivo | 381 |
| 1. Estructura | 381 |
| 2. Elementos | 381 |
| a) El sujeto | 382 |
| b) La acción | 384 |
| c) El resultado | 385 |
| d) El nexo de causalidad | 386 |
| e) El bien jurídico | 394 |
| f) Los medios | 394 |
| g) El momento de la acción | 395 |
| h) El lugar de la acción | 395 |
| i) El objeto de la acción | 396 |
| j) Otros componentes | 397 |
| 3. Clasificación de los tipos penales | 399 |
| a) Según la estructura | 399 |
| b) Según la contenido | 401 |
| c) Según el sujeto activo | 403 |
| d) Según el bien jurídico tutelado | 404 |
| C) Aspecto subjetivo | 406 |
| 1. Estructura | 406 |
| 2. Elementos | 406 |
| a) El dolo | 406 |
| 1) Concepto | 406 |
| 2) Componente cognoscitivo | 407 |
| 3) Componente volitivo | 409 |
| b) Los elementos subjetivos. distintos del dolo | 412 |
| D) Causas de atipicidad | 413 |

| | PÁG. |
|--|------|
| 1. La ausencia de elementos objetivos | 413 |
| 2. La ausencia de elementos subjetivos | 414 |
| a) La falta de dolo y el error de tipo | 414 |
| 1) Noción de error de tipo | 414 |
| 2) Casos especiales | 416 |
| 3) Efectos del error de tipo | 421 |
| 4) El error de tipo en la ley penal | 422 |
| b) La falta de elementos subjetivos distintos al dolo | 423 |
| 3. La ausencia de la dañosidad social | 423 |
| a) Origen y concepto | 424 |
| b) Casos | 425 |
| 1) Riesgos jurídicamente irrelevantes o permitidos | 425 |
| 2) Acciones socialmente insignificantes toleradas por la generalidad | 426 |
| 3) Consentimiento del sujeto pasivo | 427 |
| V. El tipo en los hechos de comisión culposa | 430 |
| A) Ubicación | 430 |
| B) Aspecto objetivo | 432 |
| 1. Estructura | 432 |
| 2. Elementos | 432 |
| a) El sujeto | 432 |
| b) La acción | 432 |
| c) El resultado | 433 |
| d) El nexo de causalidad | 433 |
| e) La violación del deber de cuidado | 433 |
| f) La relación de determinación | 435 |
| g) Otros elementos | 436 |
| C) Aspecto subjetivo | 436 |
| 1. Estructura | 436 |
| 2. Elementos | 437 |
| 3. Clases de culpa | 437 |
| D) Causas de atipicidad | 438 |
| 1. La ausencia de elementos objetivos | 438 |
| 2. La ausencia de previsibilidad y el error de tipo invencible | 439 |
| 3. La ausencia de dañosidad social | 439 |
| VI. El tipo en las figuras de carácter especial | 440 |
| A) Ubicación | 440 |
| B) El tipo preterintencional | 440 |
| C) El tipo calificado por el resultado | 443 |
| VII. El tipo en los hechos de omisión dolosa | 444 |
| A) Ubicación | 444 |
| B) Aspecto objetivo | 446 |
| 1. Estructura | 446 |

| | PÁG. |
|--|------|
| 2 Elementos | 446 |
| a) El sujeto | 446 |
| b) La situación típica..... | 448 |
| c) La no realización del mandato | 449 |
| d) Posibilidad de realizar la acción ordenada | 449 |
| e) Causalidad hipotética..... | 449 |
| f) El resultado | 450 |
| g) Otros elementos | 450 |
| C) Aspecto subjetivo | 450 |
| 1. Estructura | 450 |
| 2. Elementos | 450 |
| a) Dolo..... | 450 |
| b) Elementos subjetivos distintos al dolo..... | 451 |
| D) Causales de atipicidad | 451 |
| VIII. El tipo en los hechos de omisión culposa y la atipicidad | 452 |

CAPÍTULO DUODÉCIMO

LA ANTIJURIDICIDAD

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 454 |
| II. Evolución del concepto de antijuridicidad | 456 |
| A) La antijuridicidad objetiva | 456 |
| B) La antijuridicidad subjetiva | 457 |
| C) La antijuridicidad formal y la material | 457 |
| D) La antijuridicidad y la teoría de los “elementos subjetivos del injusto” | 459 |
| E) La antijuridicidad y la teoría del “injusto personal” | 460 |
| F) El concepto en la dogmática nacional | 460 |
| 1. La doctrina | 461 |
| 2. Concepción de la cual se parte | 463 |
| III. El aspecto negativo de la antijuridicidad: las causales de justificación | 464 |
| A) Apuntes previos | 464 |
| 1. Fundamento y naturaleza | 464 |
| 2. Las fuentes | 465 |
| 3. Los elementos subjetivos | 465 |
| 4. Las consecuencias jurídicas | 468 |
| 5. La concurrencia de causales de justificación | 468 |
| B) El estricto cumplimiento de un deber legal | 469 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 469 |
| 2. Fundamento | 470 |
| 3. Requisitos | 471 |
| C) El cumplimiento de orden legítima de autoridad competente | 472 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 472 |
| 2. Fundamento | 474 |
| 3. Requisitos | 474 |
| 4. La situación entre militares | 478 |

| | PÁG. |
|---|------|
| D) El legítimo ejercicio de un derecho subjetivo | 481 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 481 |
| 2. Fundamento | 483 |
| 3. Requisitos | 483 |
| 4. Casos | 485 |
| E) El legítimo ejercicio de una actividad lícita | 487 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 487 |
| 2. Fundamento | 489 |
| 3. Requisitos | 489 |
| 4. Casos | 490 |
| F) El legítimo ejercicio de un cargo público | 492 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 492 |
| 2. Fundamento | 494 |
| 3. Requisitos | 494 |
| G) Legítima defensa | 495 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 496 |
| 2. Fundamento | 497 |
| 3. Requisitos | 498 |
| 4. Presunción legal de la legítima defensa | 509 |
| H) El estado de necesidad justificante | 511 |
| 1. Concepto y naturaleza jurídica | 511 |
| 2. Fundamento | 515 |
| 3. Requisitos | 516 |
| I) El exceso en las causas de justificación | 521 |
| IV. La antijuridicidad en las otras formas de aparición del hecho punible | 523 |

CAPÍTULO DECIMOTERCERO

LA CULPABILIDAD

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 527 |
| II. La actual polémica sobre la culpabilidad y el principio "nulla poena sine culpa" | 528 |
| A) El enfoque tradicional y su crítica | 529 |
| B) El abandono del principio de culpabilidad | 530 |
| C) Balance y conclusiones | 532 |
| III. Evolución del concepto de culpabilidad | 535 |
| A) Orígenes | 535 |
| B) La concepción psicológica | 536 |
| C) La concepción personalizada | 537 |
| D) La concepción psicológico-normativa | 539 |
| E) La concepción normativa | 541 |
| F) La concepción vigente | 543 |
| G) El concepto en la dogmática nacional | 545 |
| 1. La doctrina | 545 |
| 2. Concepción de la cual se parte | 547 |

| | PÁG. |
|---|------|
| IV. El aspecto negativo de la culpabilidad: las causas de inculpabilidad | 549 |
| A) Apuntes previos | 549 |
| B) Incapacidad de comprender el carácter ilícito del hecho por error de prohibición | 552 |
| 1. Ubicación sistemática | 552 |
| 2. Teorías | 553 |
| 3. Clases de error de prohibición | 555 |
| 4. El error de prohibición en la ley penal | 559 |
| C) La incapacidad de determinación por estado de necesidad y otros supuestos | 562 |
| 1. El estado de necesidad exculpante | 562 |
| 2. Otras hipótesis | 564 |
| D) La incapacidad de comprensión de la antijuridicidad y/o de determinación por inimputabilidad | 567 |
| 1. Concepto | 567 |
| 2. Ubicación sistemática | 568 |
| 3. Las fórmulas legales | 568 |
| 4. La inimputabilidad en la ley penal | 570 |
| a) Ubicación | 570 |
| b) Las causas | 570 |
| c) Los efectos | 576 |
| d) El aspecto jurídico | 577 |
| 5. El trastorno mental preordenado | 579 |
| V. La culpabilidad en las otras formas de aparición del hecho punible | 582 |

CAPÍTULO DECIMOCUARTO

LOS DISPOSITIVOS AMPLIFICADORES DEL TIPO

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 584 |
| II. La tentativa | 585 |
| A) El “iter criminis” y la terminación | 585 |
| 1. El “iter criminis” | 586 |
| 2. La terminación | 587 |
| B) Aspectos generales | 589 |
| 1. Concepto | 589 |
| 2. Fundamento de punición | 589 |
| 3. Regulación legal | 591 |
| C) Elementos | 593 |
| 1. Componente subjetivo | 593 |
| 2. Comienzo de ejecución de la conducta típica | 593 |
| a) Actos de preparación y de ejecución | 594 |
| b) Las teorías negativas | 594 |
| c) Las teorías positivas | 594 |

| | PAG. |
|---|------|
| 1) Teorías subjetivas | 594 |
| 2) Teorías objetivas..... | 595 |
| 3) Teorías mixtas | 596 |
| d) Punto de partida | 597 |
| 3. Idoneidad de los actos..... | 598 |
| 4. Univocidad de los actos | 598 |
| 5. Falta involuntaria de consumación | 599 |
| D) Clases de tentativa | 600 |
| 1. Simple | 600 |
| 2. Frustrada..... | 600 |
| 3. Desistida | 601 |
| 4. Inidónea | 604 |
| E) Punición de la tentativa | 605 |
| III. El concurso de personas en el hecho punible..... | 606 |
| A) Aspectos generales | 606 |
| 1. Conceptos básicos | 606 |
| 2. La distinción entre autoría y participación. Teorías | 608 |
| a) Teorías subjetivas | 608 |
| b) Teorías objetivas..... | 609 |
| c) Teorías mixtas | 610 |
| d) Teoría de la imputación objetiva | 611 |
| e) Punto de partida | 612 |
| 3. Eventos que no constituyen concurso de personas | 612 |
| B) La autoría | 614 |
| 1. La autoría en sentido estricto | 614 |
| 2. La autoría mediata | 615 |
| a) Concepto..... | 615 |
| b) Requisitos | 615 |
| c) Casos..... | 616 |
| d) Casos de exclusión de la autoría mediata..... | 618 |
| 3. La coautoría | 619 |
| a) Noción | 619 |
| b) Requisitos | 620 |
| c) Casos de exclusión de la coautoría | 622 |
| 4. La autoría en los hechos culposos | 623 |
| 5. La autoría en la ley penal | 623 |
| C) La participación | 624 |
| 1. Fundamento de punición | 624 |
| 2. La instigación | 625 |
| a) Concepto | 625 |
| b) Requisitos | 626 |
| c) Formas | 628 |
| 3. La complicidad | 629 |
| a) Concepto | 629 |

| | Pág. |
|---|------|
| b) Requisitos | 629 |
| c) Formas | 631 |
| 4. Las formas de participación en la ley penal | 632 |
| D) Principios comunes a las diversas formas de concurso de personas | 634 |
| E) La comunicabilidad de circunstancias y el art. 25 del Código Penal | 635 |
| 1. Noción de circunstancia | 636 |
| 2. Clases | 636 |
| 3. Circunstancias y elementos del tipo penal | 637 |
| 4. Sentido y alcance del texto legal | 639 |
| IV. Concurso de dispositivos amplificadores del tipo | 641 |

CAPÍTULO DECIMOQUINTO

LA UNIDAD Y LA PLURALIDAD DE ACCIONES TÍPICAS

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 643 |
| II. Aspectos generales | 644 |
| A) Concepto | 644 |
| B) Ubicación sistemática | 646 |
| C) Unidad y pluralidad de acciones | 646 |
| III. Casos de no concurrencia de tipos penales | 650 |
| A) El delito continuado | 650 |
| 1. Concepto | 651 |
| 2. Requisitos | 651 |
| 3. El delito continuado y el delito de masa | 653 |
| B) El concurso material | 654 |
| 1. Concepto | 654 |
| 2. Requisitos | 655 |
| C) El concurso aparente | 656 |
| 1. Concepto | 656 |
| 2. Requisitos | 657 |
| 3. Principios interpretativos | 658 |
| IV. La concurrencia de tipos penales: el concurso ideal | 661 |
| A) Concepto | 661 |
| B) Requisitos | 662 |
| V. La unidad y la pluralidad de acciones típicas en la ley penal | 663 |
| A) Apuntes previos | 663 |
| B) Concepto y requisitos | 663 |
| C) Eventos previstos | 665 |
| D) Determinación de la punibilidad | 666 |
| 1. Sistemas más usuales | 667 |
| 2. Regulación legal | 668 |
| E) El art. 27 de Código Penal y la conexidad | 669 |

PARTE TERCERA**TEORÍA DE LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS
DEL HECHO PUNIBLE**

CAPÍTULO DECIMOSEXTO

LA PENA

PÁG.

| | | |
|------|---|-----|
| I. | Introducción | 673 |
| II. | Concepto y características | 675 |
| | A) Concepto | 675 |
| | B) Características | 676 |
| | 1. Legalidad | 676 |
| | 2. Humanidad | 676 |
| | 3. Judicialidad | 676 |
| | 4. Proporcionalidad | 677 |
| | 5. Igualdad | 678 |
| | 6. Individualidad | 678 |
| | 7. Irrevocabilidad | 679 |
| | 8. Publicidad | 679 |
| III. | Clasificación de las penas | 679 |
| | A) Según su importancia o rango interno | 680 |
| | B) Según su forma de aplicación | 680 |
| | C) Según el derecho afectado | 680 |
| | D) Según su duración o límite temporal | 681 |
| IV. | Las penas en el derecho positivo | 681 |
| | A) Penas principales | 682 |
| | B) Penas accesorias | 685 |
| | 1. Obligatorias | 685 |
| | 2. Discrecionales | 687 |

CAPÍTULO DECIMOSÉPTIMO.

LOS CRITERIOS DE GRADUACIÓN DE LA PENA

| | | |
|------|---|-----|
| I. | Introducción | 690 |
| II. | Pautas para imponer la pena | 692 |
| | A) Los límites legales | 692 |
| | B) El grado de injusto | 695 |
| | C) El grado de culpabilidad | 696 |
| | D) La personalidad del agente | 697 |
| III. | Causas modificadoras de la punibilidad | 699 |
| | A) Causas de disminución | 699 |
| | 1. La ira y el intenso dolor | 699 |
| | 2. El exceso en las causales de justificación | 701 |
| | 3. La tentativa | 702 |

| | PÁG. |
|---|------|
| 4. La complicidad | 702 |
| 5. Las "circunstancias" genéricas de atenuación punitiva | 702 |
| a) La buena conducta anterior | 703 |
| b) El obrar por motivos nobles o altruistas | 704 |
| c) El obrar en estado de emoción o de pasión excusables | 704 |
| d) El influjo de apremiantes circunstancias | 704 |
| e) El obrar por influjo de muchedumbre | 705 |
| f) La disminución de las consecuencias del hecho | 705 |
| g) El resarcimiento del daño | 706 |
| h) La presentación ante la autoridad y la evitación de injusta sindicación | 706 |
| i) La indigencia o la falta de ilustración | 706 |
| j) Las condiciones de inferioridad psíquica | 707 |
| 6. Atenuante por confesión | 708 |
| 7. Atenuantes por terminación anticipada del proceso y otros eventos | 709 |
| B) Causas de incremento | 710 |
| 1. El delito contra servidor público | 710 |
| 2. La unidad y la pluralidad de acciones típicas | 712 |
| 3. La intimidación por creencias políticas o partidistas | 713 |
| 4. El lugar de comisión del hecho | 714 |
| 5. Las "circunstancias" genéricas de agravación punitiva | 714 |
| a) El obrar por motivo innoble o fútil | 714 |
| b) Los deberes impuestos por las relaciones sociales o de parentesco | 715 |
| c) La utilización de circunstancias que impidan la defensa de la víctima, y la insensibilidad moral | 716 |
| d) La preparación ponderada del hecho | 717 |
| e) El abuso de las condiciones de inferioridad del ofendido | 718 |
| f) La utilización de insidias o artificios, y el valerse de "inimputables" | 718 |
| g) La complicidad de otro | 719 |
| h) La ejecución del hecho aprovechando calamidad, infortunio o peligro común | 720 |
| i) El abuso de la credulidad | 720 |
| j) El tornar más nocivas las consecuencias del hecho | 720 |
| k) La posición distinguida del autor | 721 |
| l) La conexidad | 721 |
| m) La mayor "perversidad" después del hecho | 721 |
| n) El empleo de medio constitutivo de peligro común | 722 |
| ñ) La realización del hecho sobre objetos de interés colectivo | 722 |
| C) El cómputo de las atenuantes y las agravantes | 723 |

CAPÍTULO DECIMOCTAVO

CAUSAS DE EXTINCIÓN
DE LA PRETENSIÓN PUNITIVA DEL ESTADO

| | |
|-----------------------|-----|
| I. Introducción | 724 |
|-----------------------|-----|

| | PÁG. |
|--|------|
| II. Causas de extinción de la acción penal | 725 |
| A) La muerte del sindicado | 726 |
| B) La amnistía propia | 727 |
| 1. Noción | 727 |
| 2. Formulación legal y características | 727 |
| C) El desistimiento | 728 |
| 1. El desistimiento y la querrela. Noción | 729 |
| 2. Clases | 729 |
| 3. Efectos | 729 |
| D) La prescripción de la acción penal | 730 |
| 1. Noción, naturaleza y fundamento | 730 |
| 2. Término | 730 |
| 3. Iniciación e interrupción del término | 731 |
| E) La oblación | 732 |
| F) El pago en el fraude mediante cheque | 732 |
| G) La indemnización integral en algunas figuras delictivas | 733 |
| H) Otras hipótesis | 735 |
| III. Causas de extinción de la sanción penal | 736 |
| A) La muerte del condenado | 736 |
| B) La amnistía impropia | 736 |
| C) El indulto | 737 |
| D) La prescripción de la ejecución de la pena | 738 |
| 1. Término | 738 |
| 2. Iniciación del término | 738 |
| 3. Interrupción del término | 739 |
| 4. La prescripción de la ejecución de las medidas de seguridad | 740 |
| E) La rehabilitación | 741 |
| F) Los actos cometidos en combate por rebeldes y sediciosos | 741 |
| G) La exención en delitos contra la integridad moral | 742 |
| H) El resarcimiento por daño en bien ajeno | 743 |

CAPÍTULO DECIMONOVENO

LOS SUBROGADOS PENALES

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 744 |
| II. La condena de ejecución condicional | 746 |
| A) Concepto | 746 |
| B) Origen y naturaleza jurídica | 747 |
| C) Requisitos | 748 |
| D) Obligaciones | 752 |
| E) Efectos | 753 |
| F) La condena de ejecución condicional condicional | 753 |
| G) Conclusión | 754 |

| | PÁG. |
|--|------|
| III. La libertad condicional | 755 |
| A) Concepto | 755 |
| B) Orígenes y naturaleza jurídica | 756 |
| C) Requisitos | 756 |
| D) Obligaciones | 758 |
| E) Efectos | 758 |
| F) La libertad condicional condicional | 759 |
| G) Conclusión | 759 |

CAPÍTULO VIGÉSIMO

LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD

| | |
|--|-----|
| I. Introducción | 761 |
| II. Clases de medidas de seguridad | 762 |
| A) Según el fundamento | 762 |
| B) Según el bien jurídico afectado | 763 |
| C) Según el destinatario | 763 |
| D) Según el tiempo | 763 |
| E) Según la finalidad objetiva | 763 |
| F) Según su relación con las penas | 763 |
| G) Según su importancia | 764 |
| III. Las medidas de seguridad en la ley penal | 764 |
| A) La internación en establecimiento psiquiátrico o clínica adecuada | 764 |
| B) La internación en casa de estudio o de trabajo | 767 |
| C) La libertad vigilada | 768 |
| D) La reintegración al medio ambiente natural | 769 |
| E) Otras medidas | 770 |
| IV. Control y extinción de las medidas de seguridad | 770 |
| A) El control judicial | 770 |
| B) La sustitución y la prórroga | 771 |
| C) La suspensión condicional y la cesación | 772 |

CAPÍTULO VIGESIMOPRIMERO

LA RESPONSABILIDAD CIVIL
DERIVADA DEL HECHO PUNIBLE

| | |
|---|-----|
| I. Introducción | 774 |
| II. La responsabilidad penal y la responsabilidad civil | 776 |
| A) Las relaciones entre hecho punible y daño | 776 |
| B) Diferencias entre la acción penal y la civil | 778 |
| C) Naturaleza jurídica de la obligación de restitución y reparación | 779 |
| III. El sistema adoptado por la ley penal | 779 |
| A) Observaciones generales | 779 |

| | PÁG. |
|--|------|
| B) Prevalencia de la obligación | 780 |
| C) Titulares de la acción indemnizatoria | 780 |
| 1. Por activa | 780 |
| 2. Por pasiva | 781 |
| D) Objeto de la responsabilidad civil derivada del hecho punible | 783 |
| 1. La restitución | 783 |
| 2. El resarcimiento del daño | 784 |
| E) La prescripción de la acción civil | 785 |
| F) El comiso | 785 |
| 1. Concepto | 786 |
| 2. Naturaleza jurídica | 786 |
| 3. Regulación legal | 786 |
| Bibliografía | 789 |
| Índice de autores | 797 |
| Índice de disposiciones | 809 |
| Índice de materias | 819 |