

INDICE GENERAL

Prólogo	Págs. IX
-------------------	-------------

PARTE PRIMERA

CONTENIDO DEL DERECHO PENAL E INVESTIGACIONES SOBRE SU DESARROLLO HISTORICO

Capítulo I

CRIMINOLOGIA Y DERECHO PENAL

1. Contenido del derecho penal	3
2. Derecho penal militar	4
3. Derecho procesal penal	7
4. Derecho procesal penal y derecho procesal civil	10
5. Hacia una definición del derecho penal	13
6. Estudio del delincuente	16
7. El derecho penal y la criminología	17
8. Criminología y sociología criminal	20
9. Objeto de la criminología	21
10. Fundamento científico de la criminología	23
11. Distintas apreciaciones sobre la criminología	24
12. Materias comprendidas en la criminología	25
13. Derecho penal general y derecho penal especial	27
14. Derecho penal administrativo	30
15. Derecho penal disciplinario	32
16. Derecho penal fiscal	33
17. Derecho penal contravencional	35
18. Código de Policía	37

Capítulo II

NATURALEZA Y FINES DEL DERECHO PENAL

19. El derecho penal y las otras disciplinas jurídicas: plan- teamiento de la cuestión	41
---	----

	Págs.
20. Indole sancionatoria del derecho penal	42
21. El bien jurídico básico tutelado por el derecho penal: la libertad	45
22. El derecho penal, protector de la libertad humana (Carrara)	46
23. El delito es acción contraria a la libertad (Hamon y Ruiz Funes)	48
24. Revisión de las tesis de Carrara, Hamon y Ruiz Funes	49
25. Hacia la comprensión de la libertad como "hecho"	51
26. La libertad como hecho conquistado por el hombre	54
27. La libertad como dominio del hombre sobre sí mismo	57
28. Quién es el hombre libre	58
29. El delito revela mejor que otros hechos la insuficiencia de libertad en el hombre	60
30. Cómo se comprueba que el delito denota un déficit de libertad	62
31. La pena debe dar medios al delincuente para conquistar su libertad	63
32. Consecuencias prácticas: cambios en la cárcel y en la ideología social	65
33. Diferencia de esta posición con la de Carnelutti; el delito es "no ejercicio de la libertad"	67
34. Diferencias con la posición sentimental de Dorado Montero	69
35. Diferencias con el absolutismo de clásicos y positivistas	72
36. El Estado y el derecho penal	76
37. Definición del derecho penal	78
38. Otras definiciones del derecho penal	80
39. Materias presupuestas por el derecho penal	82

Capítulo III

ORIGENES DE LA FUNCION PENOLOGICA Y DEL PENSAMIENTO JURIDICO LIBERAL

I.—De la horda a las primeras civilizaciones

40. El derecho penal, ciencia histórica	85
41. Inconsistencia del derecho natural	88
42. Primeras interpretaciones de la "justicia"	93
43. Significado común de los tabúes	94
44. Evolución de las prohibiciones (tabú)	97

Págs.

45. Atenuación de la venganza: el talión	98
46. El talión en las legislaciones antiguas	99
47. Otro instituto contra la venganza de la sangre: la composición	102
48. La venganza divina	104

II.—*Humanización de las prácticas y doctrinas penológicas*

49. Lucha contra el casuismo de los viejos códigos	106
50. El derecho penal antiguo y el intermedio	108
51. Reacomodamiento del derecho penal por los "prácticos"	113

Capítulo IV

TECNIFICACION DE LA JUSTICIA PENAL

I.—*Antecedentes inmediatos de las escuelas penales*

52. Derecho penal utópico	115
53. El pensamiento jurídico liberal: Beccaria	117
54. El pensamiento humanitario: John Howard	120
55. El pensamiento jurídico liberal en la teoría revolucionaria: Marat	121
56. El pensamiento jurídico liberal en la legislación revolucionaria	123
57. Romagnosi y la doctrina de la defensa social	124
58. Intimidación, prevención y peligrosidad en la obra de Romagnosi	127
59. Bentham y el utilitarismo en materia penal	128
60. La ley penal es un imperativo categórico: Kant	131
61. La prevención mediante la coacción psicológica, según Feuerbach	134
62. Otros antecesores: Guillianì, Rosmini, Cattaneo, Bovio	136

II.—*La "escuela clásica"*

62 bis. Culminación antihistórica de la técnica jurídica	137
63. El delito y la pena para la escuela clásica	139
64. La escuela clásica y el delincuente	140

III.—*La escuela positiva*

65. El naturalismo contra el racionalismo	141
---	-----

	Págs.
66. Reacción contra los postulados clásicos: Garofalo y Ferri	143
67. Concepto de delito para los positivistas	144
68. Naturaleza y fines de la sanción para el positivismo ..	145
69. Cómo consideró el positivismo al delincuente	146

IV.—Síntesis de una crítica al positivismo

70. Aciertos y supervivencias de las tesis positivistas	147
71. Errores y peligros del positivismo penal: A) el determinismo, los sustitutivos, la supresión del jurado	149
72. Errores y peligros del positivismo penal: B) la defensa social	150
73. Errores y peligros del positivismo penal: C) la anormalidad del delincuente	151
74. Errores y peligros del positivismo penal: D) la clasificación de los criminales	154

V.—Otras tendencias jurídico-criminales

75. Escuela de la política criminal	156
76. Otros principios de la escuela de la política criminal ..	158
77. La llamada "tercera escuela" del derecho penal	160
78. Planteamientos fundamentales de la tercera escuela ..	161
79. Crítica del "positivismo crítico"	162
80. Escuela técnico-jurídica	163
81. Crítica de la corriente técnico-jurídica	165

Capítulo V

HISTORIA DEL DERECHO PENAL COLOMBIANO

I.—Las fuentes remotas

82. Legislación española y francesa	167
83. Caracteres generales del derecho penal romano	170
84. Caracteres generales del derecho penal germano	174
85. Derecho penal canónico	176

II.—El derecho español y la legislación para las Indias

86. Orígenes del derecho penal en España	178
87. El "Fuero juzgo"	180
88. El "Fuero real" y las "Partidas"	181

Págs.

89.	Las "recopilaciones" y el Código de 1822	182
90.	Legislación especial para las Indias	183
91.	La verdadera práctica de las "leyes de Indias"	186
92.	Aspectos de la organización penológica en el periodo colonial	192
93.	Primeras reacciones contra la arbitrariedad del coloniaje	193
<i>III.—Prácticas penales de los aborígenes precolombinos</i>		
94.	Costumbres bárbaras de algunas tribus	195
95.	La represión penal entre los chibchas	197
95 bis.	El sistema jurídico de los pubenenses	199
96.	Algunos tabúes, ordalías y formas de composición en la sociedad chibcha	201
97.	Usos penales primitivos que todavía existen	202
<i>IV.—La legislación penal de 1810 a 1837</i>		
98.	Primeras constituciones: A) la de Cundinamarca	203
99.	Primeras constituciones: B) las de Tunja y Antioquia	207
100.	El régimen de las provincias y la Pacificación española	208
101.	Primeros atisbos de legislación unificada	209
102.	La Constitución de Cúcuta (1821) y el primer proyecto de Código Penal (1823)	210
103.	El régimen penal bajo la dictadura bolivariana	212
<i>V.—Legislación penal desde 1837 hasta la Carta de 1886</i>		
104.	Antecedentes del Código de 1837: el proyecto de 1833	214
105.	Criterio sobre la penalidad en los autores del proyecto de 1833	215
106.	Código de 1837	217
107.	Código de 1837 y la pena de muerte	218
108.	Permanencia del Código Penal de 1837	219
108 bis.	Bases económico-sociales de los cambios penológicos al promediar el siglo XIX	220
109.	Código Penal de los Estados Unidos de Colombia (1873)	223
110.	Normas provisionales de la "regeneración"	225
<i>VI.—La legislación penal de 1890 y el Código de 1936</i>		
111.	Antecedentes del Código de 1890: A) el proyecto de Porras	225

	Págs.
112. Bases doctrinarias del proyecto de Porras	226
113. Criterio que inspiró el Código de 1890	228
114. Código de 1890	229
115. Ley 109 de 1922 y el proyecto de Concha de 1912	230
116. Antecedentes inmediatos del Código de 1936	231
117. Principios del Código de 1936, según los redactores y las Comisiones del Congreso	233

Capítulo VI

RESEÑA CRITICA DE LOS ESTUDIOS DE DERECHO PENAL EN COLOMBIA

118. Primeros autores en el siglo XX	237
119. Demetrio Porras, Medardo Rivas, Arturo Quijano	241
120. Los clásicos colombianos en el siglo XX	243
121. Ortodoxia positivista	248
122. Tendencias conciliadoras	253
122 bis. La tendencia técnico-jurídica	257
123. Estudios independientes de las escuelas penales	258
124. Comentaristas del Código Penal	262
125. Trabajos sobre materias especiales	266
126. Los procesalistas en penal	272
127. Estudios sobre pruebas judiciales en lo penal	274
128. Estudios de índole criminológica	276
129. Estudios sobre el derecho de policía	281

PARTE SEGUNDA

LA LEY PENAL

Capítulo I

NATURALEZA DE LA LEY Y SISTEMAS PARA INTERPRETARLA

130. Una errónea clasificación de materias	285
131. Una mejor distribución de materias para la parte general	286
132. La ley penal: su naturaleza intrínseca	288
132-A. Distintas especies de normas	291
133. Formas de la ley penal: su naturaleza extrínseca	292
134. La ley penal y el ideal de justicia	293

Págs.

135.	Caracteres generales de la ley penal	295
136.	Garantías penales y procesales	297
137.	Origen y actualidad del principio "nullum crimen nullā poena sine lege"	299
138.	Interpretación de la ley penal	302
139.	Una cátedra de interpretación de la ley	303
140.	Interpretación de la ley según la persona de quien emana	306
141.	Interpretación de la ley según los medios de que se valga el intérprete	307
142.	Interpretación de la ley según el resultado	309
143.	Analogía e interpretación analógica	310
144.	Una explicación de la analogía	311
145.	Abrogación de la analogía bajo el socialismo	313

*Capítulo II*LEGALIDAD DE LOS DELITOS Y DE LAS CONTRAVENCIONES.
DIFERENCIAS ENTRE ESTOS

146.	Legalidad de los delitos, de las penas y de las contravenciones	317
147.	La costumbre no es fuente de derecho penal	319
148.	Clasificación general de las infracciones	320
149.	Necesidad de definir y agilizar el régimen contravencional	322
150.	Distintas teorías sobre la índole de las contravenciones	324
151.	Cómo se ha planteado la naturaleza de las contravenciones en la ley colombiana	327
152.	Razones contra la simple imputabilidad física en las contravenciones	329
153.	Las contravenciones según la jurisprudencia nacional	331

*Capítulo III*IRRETROACTIVIDAD Y RETROACTIVIDAD DE LAS LEYES
PENALES

154.	Irretroactividad de la norma penal	333
155.	Fundamentos clásicos de la teoría de la irretroactividad	334
156.	Retroactividad de la ley más favorable al delincuente	335
157.	¿Cuál es la ley permisiva, favorable o más benigna?	337

	Págs.
158. Doctrinas extranjeras contra la irretroactividad de la ley desfavorable y contra la retroactividad de la favorable ..	338
159. Fórmula positivista contra la irretroactividad de las leyes penales ..	339
160. Partidarios y adversarios en Colombia de esta formulación positivista ..	340
161. La jurisprudencia y la favorabilidad de las normas criminales ..	341

Capítulo IV

TERRITORIALIDAD DE LA LEY PENAL COLOMBIANA

162. El derecho penal internacional en formación ..	345
163. Principios de un derecho penal internacional ..	348
164. Garantías ecuménicas para el derecho internacional ..	351
165. Garantías regionales para el derecho internacional ..	352
166. Delitos internacionales ..	355
167. Delitos de derecho internacional ..	356
168. Delitos o crímenes de guerra ..	357
169. Fuentes jurídicas del derecho de guerra ..	359
170. Nueva tipificación de los crímenes de guerra ..	360
171. Crímenes contra la paz ..	361
172. Crímenes contra la humanidad ..	362
173. Delito de genocidio ..	363
174. Sistemas seguidos en cuanto a la aplicación de la ley penal en el espacio ..	365
175. El sistema de la territorialidad en la ley colombiana ..	366
176. Cuáles son las excepciones reconocidas por el derecho internacional ..	367
177. Fundamentos de la doctrina de la inmunidad diplomática ..	370
178. Legislación especial sobre inmunidades para diplomáticos extranjeros ..	371
179. No hay excepciones a la aplicación de la ley penal por razón de la condición de las personas ..	373
180. La responsabilidad presidencial ante la ley colombiana ..	374
181. Qué se entiende por "territorio nacional", según el art. 4º ..	376
182. El inc. 2º del art. 4º acoge la teoría de la "ubicuidad" ..	378
183. ¿La ley rige para los indígenas no civilizados? Primera solución ..	379
184. Los indígenas no están exceptuados del imperio de la ley penal ..	381

*Capítulo V*EXTRATERRITORIALIDAD DE LA LEY PENAL
COLOMBIANA

	Págs.
185. Clasificación de los preceptos sobre extraterritorialidad . . .	385
186. Principios y aplicaciones del art. 5º	386
187. Monedas nacionales y monedas extranjeras de "curso legal" en Colombia	387
188. Renovación del enjuiciamiento	388
189. Otros delitos cometidos por colombianos en el extranjero	389
190. Delitos cometidos por extranjeros fuera del territorio nacional, en perjuicio del Estado	391
191. Delitos cometidos por extranjeros en el exterior y en perjuicio de extranjeros	393

*Capítulo VI*LA EXTRADICION Y SUS RELACIONES CON EL DELITO
POLITICO-SOCIAL

192. Significado de la extradición en la lucha contra el delito	395
193. Fundamentos de la extradición	397
194. Etapas históricas de la extradición	398
195. Los tres sistemas para extraditar activa y pasivamente	400
196. Normas especiales para la extradición pasiva	402
197. Una crítica al decreto 2200 de 1938	404
198. La extradición no es gestión autónoma	405
199. Procedimiento interno para extraditar activamente	406
200. Tratados sobre extradición suscritos por Colombia	407
201. Extradición y delitos políticos-sociales	409
202. Cómo se ha estudiado el delito político	412
203. El móvil progresista en la criminalidad político-social	413
203-A Aplicación de los principios de la parte general a todas las materias penales	416

Capítulo VII

EL ASILO COMO EXCEPCION AL IMPERIO DE LA LEY PENAL

204. El asilo como derecho del hombre	419
205. Evolución del derecho de asilo	421
206. Institución latinoamericana del asilo	422

	Págs.
207. El asilo en la legislación americana	424
208. Negativa del derecho de asilo en favor de los militares	426
209. Una consulta del gobierno colombiano sobre el asilo para los militares	428
210. Respuesta del Comité Jurídico Interamericano a la consulta del gobierno colombiano	430
211. Razones que determinaron la respuesta del Comité a la consulta colombiana	431
212. Consideraciones sobre la respuesta del Comité Interamericano cano	436

PARTE TERCERA

EL DELITO

Capítulo I

TEORIAS GENERALES SOBRE EL DELITO

213. Delito criminológico y delito jurídico	441
214. El delito natural, según los positivistas	442
215. Utilidad criminológica y jurídica del delito natural	444
216. Nociones clásicas sobre el delito	446
217. Análisis de la noción de Carrara sobre el delito	448
218. Elementos clásicos del delito	450
219. Objeciones a la noción clásica del delito	451
220. Una teoría jurídica positivista del delito	453
221. Crítica de la noción jurídica positivista	455
222. Esquemas de otras teorías sobre el delito	457

Capítulo II

EL DELITO EN LA TEORIA JURIDICA PURA

223. Nuestra concepción en la dogmática	461
224. Sentido original de la indagación dogmática	462

I.—La acción en la teoría jurídica pura del delito

225. La acción como conducta voluntaria del agente	465
226. La acción por actividad involuntaria	467
227. Movimientos corporales que no son acciones	469

Págs.

228.	Cómo se concreta la acción en la realidad	470
229.	La teoría de la acción finalista	471
230.	Crítica del concepto de acción en la teoría jurídica pura	473

II.—*La antijuridicidad en la teoría pura*

231.	El contenido de lo injusto	475
232.	Lo injusto formal y lo injusto sustancial	477
233.	Crítica de la antijuridicidad	479

III.—*La tipicidad*

234.	Origen de la tipicidad	483
235.	Evolución y estado actual del concepto de tipicidad	485
236.	Elementos subjetivos, objetivos y normativos del tipo	487
237.	La tipicidad y el concepto del cuerpo del delito	488
238.	Inutilidad del concepto de tipicidad	490

IV.—*La culpabilidad*

239.	La culpabilidad es el alma de la infracción	492
240.	Cómo se aprecia la culpabilidad	494
241.	Esencia de la culpabilidad	496
242.	Culpabilidad psicológica y culpabilidad normativa	499
243.	Crítica de la culpabilidad	502
244.	Crítica general a la noción delictiva, según el purismo técnico	506

Capítulo III

NOCION DEL DELITO EN LA DOGMATICA COLOMBIANA

245.	Definición del delito, según la dogmática nacional	509
246.	Primer elemento: la acción positiva o negativa	512
247.	Naturaleza de la relación causal entre la conducta y el resultado	513
248.	Principales teorías sobre la relación causal en el derecho represor	516
249.	Teoría de la causa adecuada o eficiente	518
250.	Segundo elemento del delito en la teoría colombiana: la imputabilidad	520
251.	Imputabilidad por actividad sicofísica	522

	Págs.
252. La causa adecuada o eficiente como base de la imputabilidad	525
253. Tercer elemento delictivo en la dogmática colombiana: la antijuridicidad	527
254. Consecuencia de la imputación antijurídica; la responsabilidad	528
255. Jurisprudencia sobre el principio de la responsabilidad legal	530
256. Cuáles son los casos expresamente exceptuados, según el art. 11	532
257. Negación del principio de responsabilidad	533
258. Naturaleza de los elementos y circunstancias del delito	535
259. Plan para el estudio del delito y la responsabilidad, según la ley colombiana	536

Capítulo IV

ACCION ANTIJURIDICA IMPUTABLE POR ACTIVIDAD SIQUICA NORMAL: DOLO Y CULPA

260. Sentido amplio de las dos formas de actividad síquica	539
261. Primera forma de actividad síquica normal: el dolo	540
262. Bosquejo de la evolución del elemento intencional	542
263. Crítica a una doctrina positivista sobre el dolo	543
264. Teorías de la voluntad, la representación y el asentimiento en el dolo	545
265. El dolo según la jurisprudencia	548
266. Presunción e incommunicabilidad del dolo	550
267. Primera clasificación del dolo: en cuanto a su origen	551
268. Segunda clasificación del dolo: en cuanto a su contenido	553
269. La jurisprudencia y la teoría del dolo eventual	556
270. Segunda forma de actividad síquica normal: la culpa	558
271. Eliminación de la culpa en el derecho penal	561
272. La clásica doctrina de la previsibilidad en la culpa	563
273. Conclusiones sobre la doctrina de la previsibilidad	565
274. Límite de la previsibilidad en la culpa	568
275. Una doctrina civilista para la imputabilidad penal de los hechos culposos	570
276. Crítica a la doctrina sobre imputabilidad objetiva de la culpa penal	571
277. Los grados de la culpa civil son inaplicables en lo penal	572
278. Primera clase de culpa: sin previsión o inconsciente	574

II.—*El desistimiento (art. 15)*

300.	Desistimiento voluntario del delito	620
301.	Desistimiento voluntario y desistimiento espontáneo	621
302.	El desistimiento no requiere elementos subjetivos específicos	622
303.	Otro error sobre la diferencia en el grado de desistimiento y en el de la tentativa	623
304.	Formas del desistimiento voluntario	625

III.—*La tentativa (art. 16)*

305.	Fundamento de la represión para el delito tentado	626
306.	Crítica de las doctrinas sobre el conato	627
307.	La tentativa, en el sistema nacional	629
308.	Primer elemento de la tentativa: el fin criminoso	632
309.	Segundo elemento de la tentativa: el comienzo de ejecución	634
310.	Tercer elemento de la tentativa: la idoneidad de los medios	636
311.	Cuarto elemento de la tentativa: interrupción de la acción	638
312.	La fórmula nacional sobre la tentativa	640
313.	Distinción entre desistimiento y tentativa	642

IV.—*El delito frustrado*

314.	Diferencia entre tentativa y delito frustrado	643
315.	Elementos del delito frustrado	644

V.—*El delito imposible*

316.	Cómo es imposible un delito	645
317.	Una crítica a la idoneidad e inidoneidad de los medios	646