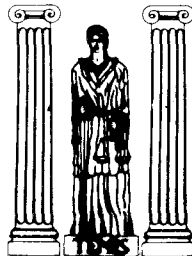


ORLANDO GÓMEZ LÓPEZ

Profesor de Derecho Penal de las Universidades del Cauca y Santiago de Cali

EL HOMICIDIO

Tomo I



EDITORIAL TEMIS S.A.
Santa Fe de Bogotá - Colombia
1993

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

EL HOMBRE, SER NATURAL Y SER SOCIAL

	PÁG.
1. El hombre como ser natural	1
2. El hombre como ser social	8
3. El homicidio, el crimen más grave	14
4. El papel del derecho penal frente a la vida	18
5. La definición legal del delito, un concepto político	21

CAPÍTULO II

HISTORIA DEL HOMICIDIO

1. El homicidio en la historia del derecho. Etapas del desarrollo social	25
2. Legislación actual sobre el homicidio	34
3. Legislación de orden público sobre el homicidio (decreto 2266 de 1991)	37

CAPÍTULO III

LA CULPABILIDAD

1. El concepto de culpabilidad y su evolución. La responsabilidad primitiva	43
2. La subjetivización del delito	44
3. La culpabilidad en el actual derecho penal	47
4. Evolución de la teoría de la culpabilidad	56
A) Concepto objetivo de culpabilidad	56
B) Concepto subjetivo de culpabilidad	57
C) Concepto psicológico-normativo de culpabilidad	62
D) Aristóteles como precursor de la culpabilidad como juicio de censura	66
E) La concepción normativa pura	69
F) Otros criterios sobre la culpabilidad	73
G) Posiciones que pretenden abolir el derecho penal y la culpabilidad	76
H) Posiciones que plantean la sustitución de la culpabilidad	77
I) Posiciones que determinan la culpabilidad desde los fines de la pena	81
J) Conceptos que sacan la culpabilidad de la teoría del delito	83
K) Conclusión sobre la necesidad de la culpabilidad	84
5. Nuestro concepto sobre la culpabilidad	85
6. Fundamentación constitucional y legal de la culpabilidad	93

CAPÍTULO IV

EL HOMICIDIO EN EL CÓDIGO PENAL COLOMBIANO

	PÁG.
1. El concepto de homicidio	97
2. La vida, el bien protegido	99
3. Las modalidades del homicidio	104
4. La protección de la vida como bien supremo	106

CAPÍTULO V

PRIMER ELEMENTO DEL TIPO. EL DOLO

1. La modalidad fundamental o básica	109
2. La estructura y elementos del homicidio doloso	114
3. Primer elemento: el sujeto activo	115
A) El autor material	115
B) Al autor mediato	116
C) El instigador	118
D) La coautoría	121
E) La autoría concomitante	124
F) La complicidad	125
4. Segundo elemento: la conducta homicida. Fase subjetiva: el dolo	130
A) La acción constitutiva del homicidio	131
B) El dolo, o base subjetiva del homicidio	132
5. Momentos cognoscitivos y volitivos del dolo	137
A) Momento cognoscitivo del dolo	137
B) Momento volitivo del dolo	141
6. Elementos subjetivos del tipo distintos del dolo	147
7. Congruencia e incongruencia de los dos momentos del dolo	149
A) El delito consumado o perfecto	149
B) La tentativa	150
C) El delito aberrante	163
D) Error sobre las circunstancias agravantes o atenuantes	169

CAPÍTULO VI

SEGUNDO ELEMENTO DEL TIPO.
LA FASE OBJETIVA DEL TIPO

1. La manifestación de voluntad en el mundo objetivo	171
2. La ausencia de acción	177
A) Estado de inconsciencia	177
B) Estado de involuntariedad	178

CAPÍTULO VII

TERCER ELEMENTO DEL TIPO: RESULTADO LA MUERTE.
LA AFECTACIÓN DEL BIEN JURÍDICO

	PÁG.
1. El resultado de la acción y el resultado tipificado	183
2. El bien jurídico como elemento implícito del tipo	184
3. El resultado y el nexo de causación	187
4. Resultado simple y resultado complejo	188
5. El resultado muerte en el homicidio consumado	188

CAPÍTULO VIII

LA CAUSALIDAD Y LA IMPUTACIÓN
EN EL DERECHO PENAL

1. La causalidad y la imputación del resultado	193
2. La relación de causalidad en los tipos de resultado	195
3. La causalidad y la relación de causalidad	196
4. El conocimiento y dirección de la causalidad	199
5. Rasgos de la causalidad	201
6. Relevancia jurídica de la causalidad y de la condición	202
7. La imputación	204
8. Teorías para establecer el nexo de causalidad	205
A) Teoría de la equivalencia de las condiciones	205
B) Teoría de la causalidad adecuada	208
C) Teoría de la relevancia	208
D) Teoría de la imputación objetiva	210
9. La concausalidad. El homicidio concausal	212
A) Concepto de concausal	212
B) Efecto de las concausas respecto de la muerte	214
C) Clases de concausas y su significación	217
10. La solución de varias situaciones	221

CAPÍTULO IX

EL HOMICIDIO POR OMISIÓN

1. La omisión como juicio comparativo	225
2. Estructura del delito de homicidio	228
3. Los tipos de omisión	229
4. La omisión propia	231
5. La omisión impropia. El homicidio por omisión	232
6. Fundamento jurídico de la tipicidad por omisión impropia	238
7. Estructura del tipo de omisión impropia y del homicidio por omisión	241
A) El sujeto activo, la posición de garante	241
B) El dolo en la omisión impropia	254

	PÁG.
C) Situación de riesgo o peligro para el bien jurídico garantizado ...	260
D) Posibilidad de evitar el resultado	260
E) Ausencia de la acción debida	261
F) Producción del resultado típico	261
G) Equivalente típico de la causalidad	262
8. Homicidio por omisión y omisión de socorro	264
A) La omisión de socorro	264
B) El interés jurídico protegido	264
C) El sujeto activo	265
D) La conducta tipificada	266
E) El aspecto subjetivo	266
9. La omisión y la culpa	267
10. La culpa y la injerencia	267

CAPÍTULO X

EL HOMICIDIO AGRAVADO

1. El mayor grado de repudio social	269
2. Los elementos y las circunstancias del delito	272
3. El tipo circunstanciado o subordinado (C. P., art. 324)	274
4. Necesidad de que la circunstancia sea incluida en el dolo	277
5. La circunstancia debe estar probada penalmente	278
6. Comunicabilidad de las circunstancias a copartícipes y cómplices	280
7. Homicidio con exceso en la defensa excluye agravantes del art. 324	282
8. Las causales de agravación	284
9. Tipos especiales y agravantes de legislación de orden público	286

CAPÍTULO XI

PRIMERA CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN: EL PARRICIDIO (C. P., art. 324, num. 1)

1. El parricidio	289
2. Tradición del concepto	289
3. Fundamentos de la causal	291
4. Elementos del parricidio	293
5. Delimitación con otras figuras	294
6. Ira e intenso dolor y parricidio	296
7. Parricidio y error	301
A) Error sobre la existencia del vínculo	301
B) Error en la persona y error en el golpe	302
8. Prueba del vínculo	304
9. Equivalencia del vínculo para efectos penales	308
10. Consecuencias civiles del parricidio	308
11. Homicidio en el ascendiente o en el descendiente	309

	PÁG.
12. En la persona del "cónyuge"	310
A) Homicidio cuando al tiempo del hecho hay causal de nulidad ...	311
B) Muerte al cónyuge bigamo	313
C) Homicidio del cónyuge muerto presuntivamente	315
D) ¿Desde cuándo obra la circunstancia?	315
E) Muerte del concubinario	316
F) Prueba del matrimonio	317
G) Prohibición de nuevo matrimonio al conyugida	317
H) El conyugicidio por adulterio o infidelidad	318
13. En la persona del "hermano"	319
14. En la persona del "adoptante o adoptivo"	320
15. En la persona del afin hasta el segundo grado	321
16. Conocimiento de la circunstancia y comunicabilidad a copartícipes ..	324
17. Actualidad y vigencia del parricidio	328
18. La pena de parricidio	328

CAPÍTULO XII

SEGUNDA CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN: HOMICIDIO "CRIMINIS CAUSA"

1. El móvil del homicidio: otro hecho punible (C. P., art. 324, num. 2)	331
2. Naturaleza subjetiva de la circunstancia	333
3. Evolución de la circunstancia	335
4. El homicidio como medio para cometer otro hecho punible	337
A) Para "preparar"	339
B) Para "facilitar"	339
C) Para "consumar" otro hecho punible	340
D) El problema del concurso o el delito complejo	340
5. El homicidio como consecuencia de otro hecho punible	351
6. Diferencia con la circunstancia genérica del art. 66, num. 12	354
7. La circunstancia y otras figuras	355
8. El homicidio como medio para el delito político. El homicidio como consecuencia de un delito político	358
9. El homicidio político. El concepto de delito conexo	362
10. El homicidio terrorista	370

CAPÍTULO XIII

TERCERA CIRCUNSTANCIA AGRAVANTE: EL HOMICIDIO POR MEDIO CATASTRÓFICO

1. El poder del medio utilizado para matar	373
2. Naturaleza de la circunstancia: un delito complejo	375
3. Estructura de la circunstancia	377
4. El medio y la personalidad	380

	PÁG.
5. El peligro colectivo como medio especialmente desvalorado	380
6. La muerte como consecuencia de un delito de peligro común	381
7. Algunos casos en especial	382
8. El homicidio por medio catastrófico y la circunstancia genérica de agravación de pena del art. 66, num. 14	384
9. ¿El medio catastrófico es compatible con el estado de ira o intenso dolor por ofensa grave e injuria?	384
10. Medio catastrófico y terrorismo	386

CAPÍTULO XIV

CUARTA CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN: EL HOMICIDIO POR MOTIVO ABYECTO O FÚTIL, PRECIO O PROMESA REMUNERATORIA

1. Criterios mensuradores deducidos de la causa	387
2. El desvalor del proceso motivacional	388
3. La naturaleza de la circunstancia	393
A) Carácter subjetivo	393
B) El motivo debe ser abyecto	395
4. Qué se entiende por motivo abyecto o fútil	396
5. El arbitrio judicial y la conciencia social	400
6. Los casos comprendidos en este numeral	402
7. Por ánimo de lucro	403
8. El homicidio por precio o promesa remuneratoria	406
9. El homicidio por precio o promesa y el estado de ira e intenso dolor	412
10. Homicidio por venganza transversal	414
11. Homicidio por odio religioso, racial, político, social, etc.	416

CAPÍTULO XV

QUINTA CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN: “VALIÉNDOSE DE LA ACTIVIDAD DE INIMPUTABLE” (C. P., art. 324, num. 5)

1. Fundamento de la circunstancia	419
2. Carácter de la circunstancia	420
3. Cuál puede ser la actividad del inimputable	421
4. Cuáles son los inimputables	422
5. Conocimiento de la inimputabilidad por el determinador	427
6. Prueba de la circunstancia	428
7. Relación con otras circunstancias	430

CAPÍTULO XVI

SEXTA CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN:
CON SEVICIA (ENSAÑAMIENTO)

	PÁG.
1. Concepto de sevicia	431
2. Fundamento de la agravante	432
3. Estructura de la sevicia	434
4. Los medios de la sevicia	439
5. La sevicia y la atenuante de la provocación	440
6. Naturaleza de la sevicia	443

CAPÍTULO XVII

SÉPTIMA CIRCUNSTANCIA DE AGRAVACIÓN:
LA ALEVOSÍA

1. Motivos de agravación deducidos de la forma de ejecución	445
2. Naturaleza de la alevosía	447
3. El significado de alevosía	451
4. La indefensión provocada	453
A) Concepto	453
B) Condiciones	458
5. Indefensión aprovechada. Concepto	460
6. El momento de la alevosía	464
7. Algunas modalidades especiales de alevosía	467
A) El homicidio proditorio o a traición	467
B) El homicidio insidioso	470
C) El homicidio con ventaja. Muchedumbre y cuadrilla	473
D) El homicidio por envenenamiento	477
8. La alevosía frente a otras circunstancias	484
A) Alevosía y exceso	484
B) Alevosía y estado de ira	485
C) Alevosía, instigación y complicidad	486
D) Alevosía y agravación punitiva	486
9. Prueba de la alevosía	486

CAPÍTULO XVIII

EL HOMICIDIO PRETERINTENCIONAL

1. Concepto de preterintención	489
2. La muerte como resultado de las lesiones dolosas	490
A) Teoría del dolo general	492
B) Teoría del dolo de lesiones o daño al cuerpo o a la salud	493
3. Fundamento de la punibilidad	494

	PÁG.
4. Estructura y elementos	497
A) Acción dolosa tendiente a ocasionar un daño al cuerpo o a la salud	497
B) Muerte de la persona a consecuencia de las lesiones o del aborto	502
C) Nexo de causalidad	502
D) Previsibilidad del resultado muerte y ausencia de previsión	504
E) Homogeneidad y graduación entre el resultado querido y el ocasionado. Identidad del sujeto pasivo	508
5. El error en el golpe y la preterintención	509
6. El homicidio preterintencional agravado y atenuado	511
7. El homicidio preterintencional y otras figuras	511
A) Preterintención, caso fortuito o fuerza mayor	511
B) Preterintención y exceso en las justificaciones	515
C) La complicidad en el homicidio preterintencional	515
D) La prescripción en el homicidio preterintencional	517
E) Homicidio preterintencional y culpa	519
8. Legislación comparada	520
9. Homicidio preterintencional, aborto y abandono	520
10. Lesiones preterintencionales	521
11. La dinámica del homicidio preterintencional	523
A) En la ejecución	523
B) El propósito de cometer un delito contra la integridad personal o la salud	525