

343.1
G681
111
8.3

R-5710

ORLANDO GÓMEZ LÓPEZ

LEGÍTIMA DEFENSA



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1991

ÍNDICE GENERAL

PARTE PRIMERA

ASPECTOS GENERALES DE LA DEFENSA

CAPÍTULO I

LA DEFENSA COMO CAUSA DE JUSTIFICACIÓN

	PÁG.
1. La injusticia del acto como condición para el delito	3
2. Carácter general de la antijuridicidad	5
3. La justificación de la conducta típica	8
A) El indicio de antijuridicidad	8
B) La justificación del evento típico	8
C) Las causas de justificación	10

CAPÍTULO II

CONCEPTO Y FUNDAMENTO DE LA DEFENSA

1. La defensa justa	12
A) Definición	12
B) Desarrollo histórico	15
2. Naturaleza de la defensa justa	19
3. Matar como medio defensivo	27
4. ¿Por qué la legítima defensa justifica?	28
A) Perturbación del ánimo	28
B) El instinto de conservación	29
C) Falta de acción del Estado	29
D) Un caso de fuerza mayor	30
E) Necesidad de negar el injusto y reafirmar el orden jurídico	31
F) Necesidad de prevalencia del bien jurídico y el orden jurídico	32
G) Teoría del interés preponderante	33

PARTE SEGUNDA

EL ACTO DE AGRESIÓN

CAPÍTULO III

ESTRUCTURA DE LA LEGÍTIMA DEFENSA

	PÁG.
1. La unidad de contrarios	37
2. El acto de agresión	39
A) Concepto de agresión	39
B) El peligro proveniente de la agresión	78
3. Agresión y ofensa	85

CAPÍTULO IV

LA AGRESIÓN

LOS BIENES OBJETO DE LA AGRESIÓN

1. Aspectos generales: todo bien es defendible	88
2. Defensa de la vida e integridad personal	93
3. La libertad	98
4. El honor, la honra y la dignidad	103
5. La habitación y el sitio de trabajo	106
6. El derecho a la intimidad	110
7. El patrimonio económico	111
8. Defensa de bienes colectivos y de personas jurídicas	117
9. Defensa del Estado y de bienes del Estado	120

CAPÍTULO V

LOS REQUISITOS DE LA AGRESIÓN

I. Actualidad de la agresión

1. La actualidad y la inminencia del peligro	125
2. El concepto de actualidad	127
3. Agresión inminente. La defensa "anticipada"	131
4. Agresión consumada	139
5. Agresión subsistente	140

CAPÍTULO VI

LOS REQUISITOS DE LA AGRESIÓN

II. Injusticia de la agresión

	PÁG.
1. La injusticia de la agresión, condición inmanente a la defensa	144
2. Injusticia general o injusticia individual	147
3. ¿Injusticia objetiva o injusticia subjetiva?	147
4. Agresión de inimputable	153
5. La agresión justificada	156
A) No procede legítima defensa frente a legítima defensa	156
B) Frente al estado de necesidad no es viable legítima defensa	158
C) La agresión en ejercicio de un derecho, en cumplimiento de un deber	161
D) La agresión en cumplimiento de orden legítima	162
E) La agresión frente a otras causas de justificación	164
6. La falta de provocación suficiente	169
7. Alternativas al problema de la provocación	174
8. La doctrina sobre el problema de la provocación	176
9. La falta de provocación en la doctrina	186
10. Otras restricciones a la defensa	193
11. La defensa, la riña y el duelo	195
A) Concepto de riña	195
B) Diferencias entre la riña y la ira	198
C) Clases de riña	198

PARTE TERCERA

LA ACCIÓN DEFENSIVA. SU LEGITIMIDAD

CAPÍTULO VII

LA ACCIÓN DE DEFENSA

1. El concepto de defensa	205
2. ¿Quién puede realizar el acto de defensa?	208
A) La autodefensa	208
B) La defensa de tercero	209
3. ¿Cuándo debe realizarse la acción defensiva?	216
4. ¿Cómo puede ser la defensa?	219

	PÁGI.
5. ¿Contra quién debe dirigirse la acción defensiva? (lesión a terceros)	220
A) La defensa debe dirigirse en contra del agresor	220
B) Defensa utilizando bienes de terceros	226
C) Caso de tercero que fatalmente debe ser lesionado	227
D) Lesión del tercero copartícipe o auxiliador del agresor	229

CAPÍTULO VIII

LA LEGITIMIDAD DE LA DEFENSA

I. La voluntad defensiva

1. Las condiciones de legitimidad del acto defensivo	230
2. La voluntad de defensa	231

CAPÍTULO IX

LA LEGITIMIDAD DE LA DEFENSA

II. La necesidad de la defensa

1. La necesidad de la defensa, un concepto relativo	240
A) La defensa como derecho principal y autónomo	241
B) La defensa entendida como necesidad de medios es subsidiaria	242
2. ¿En qué consiste la necesidad	244
3. Necesidad implica también proporcionalidad	245
4. Aspecto subjetivo de la necesidad	249
5. Criterios para determinar la necesidad de la defensa	251
A) La intensidad del peligro	255
B) La oportunidad de la defensa	256
C) Pertinencia de la defensa	259
D) Inexigibilidad de otra conducta	260
E) Inexigibilidad de la huida	263
F) El commodus discessus	264
6. La necesidad de la defensa y la defensa necesaria	265
7. Imposibilidad relativa de utilizar medios menos lesivos. La mínima lesión	266
8. Necesidad y magnitud del peligro	270

CAPÍTULO X

LA LEGITIMIDAD DE LA DEFENSA

III. La proporcionalidad racional de la defensa

1. La proporcionalidad, idea inmanente a la justicia	273
--	-----

	PÁG.
2. Significado y contenido de la proporcionalidad racional	276
3. Determinación de la proporcionalidad y criterios	284
A) Significado jurídico de proporcionalidad	285
B) Criterios para valorar la proporcionalidad	289
4. ¿Proporcionalidad objetiva o subjetiva?	298
5. La racional proporción y el exceso	302

PARTE CUARTA

DEFENSAS IMPERFECTAS

CAPÍTULO XI

EL EXCESO EN LA DEFENSA

1. Concepto de exceso	307
2. Determinación del origen del exceso	311
A) El exceso en la causa o extensivo	312
B) El exceso en la respuesta o intensivo	316
3. Naturaleza del exceso (C. P., art. 30)	332
4. ¿Aspecto subjetivo del exceso dolo o culpa?	337
A) La tesis del delito culposo	340
B) El exceso defensivo como una modalidad dolosa o culposa	341
5. Exceso en la defensa objetiva y en la subjetiva	349
6. ¿El exceso excluye las circunstancias de agravación?	351
7. El exceso y sus consecuencias penales y civiles	354

CAPÍTULO XII

EL EXCESO EXCUSABLE O INCULPABLE

1. El pánico, el caso fortuito, el terror, el miedo insuperable, la fuerza mayor como causas del exceso	357
2. Dinámica del miedo para el exceso	360
3. Doctrina sobre la defensa excusable	363
4. Ubicación del exceso inculpable	366

CAPÍTULO XIII

EL EXCESO EMOCIONAL

1. El exceso por emoción violenta	368
---	-----

CAPÍTULO XIV

LA DEFENSA SUBJETIVA

	PÁG.
1. Concepto de defensa subjetiva o putativa	370
2. Fundamentación histórica	372
3. Ubicación sistemática en la doctrina del delito	374
4. Fundamentación jurídica	377
5. Casos en que puede presentarse la defensa subjetiva	379
6. Defensa subjetiva por error invencible sobre la existencia de la agresión	380
7. Defensa subjetiva por error acerca de la actualidad de la agresión	385
8. Defensa subjetiva por error acerca de la injusticia de la agresión	386
9. Defensa subjetiva por error sobre los requisitos de la acción defensiva	388
10. Los requisitos de la defensa subjetiva	390
A) Situación objetiva que da pie al razonable error	390
B) Error fundado e invencible sobre la existencia de condiciones para la defensa	393
C) Acción de defensa putativa	400
11. Efectos de la defensa subjetiva	401

PARTE QUINTA

MODALIDADES ESPECIALES DE LA DEFENSA

CAPÍTULO XV

LOS OFENDÍCULOS Y LAS DEFENSAS
MECÁNICAS PREDISPUESAS

1. Los ofendículos	405
2. Defensas mecánicas predispuestas	408

CAPÍTULO XVI

LA DEFENSA PRESUNTIVA O PRIVILEGIADA

1. Presunción de legítima defensa	416
2. Fundamentación histórica	420
3. Fundamentación actual de la presunción	422
4. Los antecedentes del Código actual	426

	PAG.
5. Los límites de la presunción	430
6. Requisitos de la presunción	434
A) Que se proceda contra la habitación o dependencia inmediatas	434
B) Penetración o intento de penetración indebida por un extraño	438

CAPÍTULO XVII

LEGÍTIMA DEFENSA Y ESTADO DE NECESIDAD.
CONCLUSIONES GENERALES

1. El estado de necesidad	446
2. Requisitos del estado de necesidad	450
A) Situación de peligro	451
B) Acción de protección del bien en peligro	455
3. Diferencia entre legítima defensa y estado de necesidad	456
A) Semejanzas	456
B) Diferencias	457
4. Conclusiones	461