

LUIS ENRIQUE ROMERO SOTO

profesor de la materia en la Facultad de Derecho de la Universidad  
Santiago de Cali

# DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

Volumen II



EDITORIAL TEMIS BOGOTA, D. E.

1969

## ÍNDICE GENERAL

### CAPÍTULO XII

#### EL ELEMENTO SUBJETIVO DEL DELITO. LA IMPUTABILIDAD, LA CULPABILIDAD

	PÁG.
119. Imputabilidad... ..	1
a) <i>Imputabilidad como capacidad de acción</i> ... ..	1
b) <i>Imputabilidad como capacidad de pena</i> ... ..	1
c) <i>Imputabilidad como capacidad de derecho penal</i> ... ..	3
d) <i>Imputabilidad como capacidad de conocer y de querer un resultado</i> ... ..	4
e) <i>Imputabilidad como capacidad de conocer la antijuridicidad del hacer y de actuar conforme a ese conocimiento</i> ... ..	7
120. Opinión nuestra... ..	12
121. La imputabilidad en derecho penal colombiano... ..	13
122. Crítica a la doctrina de la Comisión redactora... ..	15
123. La imputación... ..	18
124. Atribuibilidad y suiedad ( <i>suitas</i> )... ..	18
125. Enajenación mental. Intoxicación crónica. Grave anomalía síquica. ... ..	23
a) <i>Alemania</i> ... ..	37
b) <i>Suiza</i> ... ..	38
c) <i>Italia</i> ... ..	40
d) <i>Francia</i> ... ..	41
126. La culpabilidad... ..	43
127. Teoría psicológica... ..	43
128. Teorías normativas de la culpabilidad... ..	45
129. La culpabilidad como elemento de la figura delictiva... ..	53
130. La teoría correcta... ..	56
131. La culpabilidad en el derecho penal colombiano... ..	57

## CAPÍTULO XIII

## EL DOLO

	PÁG.
132. Generalidades...	61
133. Historia...	61
134. Elementos del dolo (estructura del dolo)...	64
135. Teoría de la voluntad...	64
136. Teoría de la representación...	65
137. Teoría del asentimiento...	65
138. Teoría del móvil...	66
139. La teoría correcta...	68
140. Elemento afectivo...	69
141. Voluntad y deseo...	70
142. Voluntad e interés...	72
143. Voluntad e intención...	72
144. Elemento intelectual...	77
145. Definición del dolo...	94
146. Clases de dolo. Dolo civil y dolo penal...	96
147. Dolo genérico y dolo específico...	99
148. Dolo determinado y dolo indeterminado...	104
149. Dolos precedente, coetáneo y subsiguiente...	107
150. Dolos de ímpetu, deliberado y premeditado...	108
151. Dolo de peligro...	110
152. Dolo directo y dolo eventual...	111
152 bis. "Dolus in re ipsa"...	128

## CAPÍTULO XIV

## LA CULPA

153. Historia...	131
154. Teorías sobre la culpa. Generalidades...	133
155. Teorías subjetivas. Vicio de la inteligencia...	136
156. Teorías de la voluntad...	139
a) <i>Teoría de la previsibilidad</i> ...	139
b) <i>Teoría de la prevenibilidad</i> ...	142
c) <i>Voluntad indirecta y voluntad negativamente mala</i> ...	143
d) <i>Violación del deber de atención</i> ...	144
e) <i>Culpabilidad voluntaria de la culpa</i> ...	145
f) <i>Voluntad como elemento necesario, pero no suficiente, de la culpa</i> ...	146

	PÁG.
157. Teorías que fundamentan la culpa en lo inconsciente. . .	147
a) <i>Teoría sicoanalítica</i> . . . . .	147
b) <i>Inercia síquica</i> . . . . .	149
158. Teorías antropológicas de la culpa. . . . .	150
159. Teorías positivistas . . . . .	151
160. Características comunes de las teorías subjetivas . . . . .	153
161. Teorías objetivas . . . . .	153
a) <i>Uso de medios contrarios a la idea del derecho</i> . . . . .	153
b) <i>Conducta contraria a la policía y a la disciplina</i> . . . . .	155
c) <i>Teoría finalista de la culpa</i> . . . . .	157
d) <i>Teoría del defecto de valoración de los bienes agredidos</i> . . . . .	161
162. Teorías mixtas o integrales . . . . .	161
1) <i>Teoría de VON LISZT</i> . . . . .	161
2) <i>Teoría de RANIERI</i> . . . . .	162
3) <i>Teoría de JIMÉNEZ DE ASÚA</i> . . . . .	163
163. Nuestra opinión . . . . .	166
164. Elementos de la culpa. La acción . . . . .	167
165. El elemento subjetivo . . . . .	172
166. La relación de causalidad . . . . .	174
167. Concurso de causas . . . . .	177
168. Cooperación en los delitos culposos . . . . .	180
169. Tipicidad en la culpa . . . . .	184
170. El deber de evitar . . . . .	185
a) <i>El valor social de la empresa</i> . . . . .	187
b) <i>La habitualidad social del riesgo</i> . . . . .	187
c) <i>La necesidad de realización</i> . . . . .	187
171. La previsibilidad . . . . .	187
172. El resultado dañoso . . . . .	192
173. Clases o formas de la culpa . . . . .	195

CAPÍTULO XV

LA PRETERINTENCIÓN

174. Preterintención e instituciones afines . . . . .	199
a) <i>Preterintención y "aberratio ictus"</i> . . . . .	199
b) <i>Preterintención y "error in persona"</i> . . . . .	199
c) <i>Preterintención y caso fortuito</i> . . . . .	200
d) <i>Preterintención y fuerza mayor</i> . . . . .	200
175. Esencia de la preterintención. Teorías . . . . .	201
a) <i>La más antigua</i> . . . . .	202
b) <i>La preterintención como dolo eventual</i> . . . . .	202

	PÁG.
c) <i>La preterintención como "voluntad lambente" o rozante</i>	203
d) <i>La preterintención como previsión presunta...</i>	204
e) <i>La preterintención como responsabilidad objetiva...</i>	205
f) <i>La preterintención como tercera forma de culpabilidad</i>	207
g) <i>La preterintención como responsabilidad social...</i>	207
h) <i>La preterintención como mezcla de dolo y culpa...</i>	208
176. Elementos de la preterintención...	212
177. Principales delitos preterintencionales en la legislación colombiana...	213
a) <i>Homicidio preterintencional...</i>	214
b) <i>Aborto seguido de muerte...</i>	214
c) <i>Lesiones seguidas de aborto...</i>	215
d) <i>Abandono de niños seguido de muerte...</i>	215
e) <i>Violencia carnal con resultado de muerte o lesiones...</i>	215
f) <i>Daño o deterioro de vías, máquinas, etc., con peligro de siniestro...</i>	215
g) <i>Actos de hostilidad militar contra la patria, con resultado de pérdida territorial o de tropas, depósitos, vituallas, víveres, etc...</i>	216

## CAPÍTULO XVI

CAUSAS QUE EXCLUYEN LA CULPABILIDAD.  
LA IGNORANCIA Y EL ERROR

178. Sistemática del error...	217
179. Procesos de unificación...	218
180. Error de tipo y error de prohibición...	222
a) <i>Desconocimiento general del mandato normativo ("abstracto" error de prohibición)...</i>	224
b) <i>Error sobre el ceder de la norma ("concreto" error de prohibición)...</i>	225
c) <i>Falsa suposición de la no exigibilidad de una conducta adecuada a la norma...</i>	225
181. El error de tipo y el de prohibición en los más recientes proyectos del Código Penal alemán...	226
182. Error de hecho y error de tipo. Error de derecho y error de prohibición...	228
183. Error de hecho...	229
184. Casos especialmente legislados...	231
185. Legítima defensa putativa...	233
186. Error de derecho. Ignorancia de la ley...	240

CAPÍTULO XVII

CAUSAS SUPRALEGALES DE INCULPABILIDAD.  
LA PROVOCACIÓN

	PÁG.
187. La no exigibilidad de otra conducta... ..	247
188. La provocación... ..	272

TÍTULO II

FORMAS DE MANIFESTACIÓN DEL DELITO

CAPÍTULO I

EL "ITER CRIMINIS". LA TENTATIVA. LA FRUSTRACIÓN.  
DELITO IMPOSIBLE. DELITO PUTATIVO

189. El "iter criminis"... ..	283
190. La tentativa. Diferencia entre actos preparatorios y actos ejecutivos... ..	285
191. Elemento subjetivo de la tentativa... ..	295
192. Elemento objetivo de la tentativa... ..	299
193. Casos concretos... ..	310
194. El delito frustrado... ..	316
195. Desistimiento voluntario... ..	317
196. Delito imposible... ..	317
197. Delito putativo... ..	321

CAPÍTULO II

PARTICIPACIÓN DE VARIAS PERSONAS EN EL DELITO

(Concurso de personas)

198. Delitos plurisubjetivos... ..	323
199. Naturaleza del concurso eventual... ..	324
200. Requisitos del concurso de personas en el delito... ..	335
201. Comunicabilidad de las circunstancias del delito... ..	340
202. Diversas clases de copartícipes... ..	341
A) <i>Autores</i> ... ..	341
B) <i>Cómplices</i> ... ..	355
C) <i>Auxiliares</i> ... ..	360

	PÁG.
203. Casos especiales... ..	360
a) <i>Determinación culposa</i> ... ..	360
b) <i>El agente provocador</i> ... ..	361
1) <i>Delito putativo</i> ... ..	361
2) <i>Delito imposible</i> ... ..	362
3) <i>Tentativa</i> ... ..	362
4) <i>Delito perfecto</i> ... ..	363
<i>Opinión nuestra</i> ... ..	364
c) <i>Mandato criminal</i> ... ..	367
d) <i>Cooperación en los delitos culposos</i> ... ..	370

## CAPÍTULO III

## CONCURSO DE DELITOS

204. Figuras generales... ..	375
205. Concurso de leyes... ..	376
206. Concurso ideal o formal de delitos... ..	383
207. La conducta en el concurso ideal... ..	386
208. Pluralidad de disposiciones violadas... ..	391
209. Relación de tipos en el concurso ideal... ..	394
210. Delito continuado... ..	395
211. Concurso material de delitos... ..	403
212. Reincidencia... ..	406

## TÍTULO III

EL DELINCUENTE Y EL DELITO DESDE EL PUNTO DE VISTA  
CRIMINOLÓGICO

## CAPÍTULO ÚNICO

## TENDENCIAS GENERALES DE LA CRIMINOLOGÍA ACTUAL

213. Generalidades... ..	409
214. Hecho criminal... ..	414
215. Libre albedrío... ..	416
216. Clasificaciones... ..	420
217. Tripartición en vez de bipartición... ..	426
218. Psicología... ..	430
218 bis. Hacia la integración... ..	434
219. Reivindicación del derecho penal... ..	436

	PÁG.
219 bis. Delito natural... ..	438
220. Personalidad criminal... ..	440
221. Aspecto moral de la pena... ..	444
222. Constitucionalismo... ..	445
223. Conclusiones... ..	447
223 bis. Principales corrientes criminológicas modernas... ..	448
I.—PERÍODO DE LA ANTEGUERRA:— <i>Teorías socioló-</i>	
<i>gicas</i> ... ..	448
a) <i>Teoría de la “asociación diferencial”</i> ... ..	448
b) <i>Teoría del “area approach”</i> ... ..	449
c) <i>Teoría del “conflicto natural”</i> ... ..	450
d) <i>Teoría de la “anomia”</i> ... ..	450
e) <i>El análisis multifactorial</i> ... ..	451
<i>Teorías psicológicas.</i> a) <i>Teoría psicoanalítica de BRONNER</i>	
y HEALY... ..	451
b) <i>Teoría de la frustración y agresión</i> ... ..	452
c) <i>Teoría del “inventario de la personalidad”</i> ... ..	452
II.—PERÍODO DE LA POSGUERRA... ..	452

## PARTE TERCERA

## CONSECUENCIAS PENALES DEL DELITO

## CAPÍTULO I

## PENAS. MEDIDAS DE SEGURIDAD. SUBROGADOS PENALES

224. Naturaleza jurídica de la pena. Evolución histórica... ..	463
225. Definiciones de la pena... ..	471
226. Nuestra opinión... ..	479
227. Características generales de la pena. ....	485
a) <i>Proporcionada al delito</i> ... ..	485
b) <i>Personal</i> ... ..	485
c) <i>Legal</i> ... ..	485
d) <i>Igual</i> ... ..	485
e) <i>Correccional</i> ... ..	486
228. Clases de penas... ..	488
229. Reglamentación de las penas en el Código Penal colombiano	489
230. Penas corporales privativas de la libertad. Presidio.....	489
231. El trabajo como terapia de rehabilitación... ..	496
232. Penas de prisión y arresto. Penas de corta duración.....	499
232 bis. ¿Está en crisis la pena carcelaria?... ..	502

	PÁG.
233. Pena pecuniaria: la multa...	504
234. Sanciones accesorias...	506
235. Medidas de seguridad...	509
236. Características de las medidas de seguridad...	524
237. Clasificación de las medidas de seguridad...	525
238. Suspensión condicional de la pena...	528
239. Libertad condicional...	533
240. Perdón judicial...	537

## CAPÍTULO II

## EXTINCIÓN DE LOS EFECTOS PENALES DEL DELITO

241. Generalidades...	541
242. Muerte del condenado...	541
243. Desistimiento del agraviado...	542
244. La prescripción. Doctrinas sobre sus fundamentos...	544
1) <i>Posición negativa</i> ...	544
2) <i>Teorías afirmativas</i> ...	546
3) <i>Teorías [mixtas]</i> ...	547
245. Naturaleza de la prescripción...	548
246. Interrupción y suspensión de la prescripción...	554
247. La amnistía...	556
248. El indulto...	557
249. La caducidad...	558
250. La retractación...	559
251. El matrimonio...	559
252. Rehabilitación...	559
Índice de materias...	561