

345  
A73C

ANTONIO VICENTE ARENAS

2730

# COMENTARIOS AL NUEVO CÓDIGO PENAL

DECRETO 100 DE 1980

**Tomo I**

**PARTE GENERAL**

*Tercera edición*



Editorial TEMIS Librería  
Bogotá - Colombia  
1981

# ÍNDICE GENERAL

## INTRODUCCIÓN

	PÁG.
1. Evolución histórica. . . . .	1
2. Escuela clásica. . . . .	3
3. Escuela positiva. . . . .	4
4. Escuelas intermedias. . . . .	5
5. Ciencias penales principales. . . . .	6
6. Ciencias penales auxiliares. . . . .	8
7. Derecho penal colombiano. . . . .	9

## TÍTULO I

### DE LAS NORMAS RECTORAS DE LA LEY PENAL COLOMBIANA

#### CAPÍTULO ÚNICO

1. Legalidad. . . . .	13
2. Garantías penales. . . . .	13
3. Arbitrio judicial. . . . .	15
4. Hecho punible. . . . .	15
5. Noción jurídica. . . . .	16
6. Noción sociológica. . . . .	17
7. Noción positivista. . . . .	18
8. Noción dogmática. . . . .	20
9. Tipicidad. . . . .	21
10. Antijuridicidad. . . . .	22
11. Culpabilidad. . . . .	22
12. Responsabilidad objetiva. . . . .	23
13. Favorabilidad. . . . .	24
14. Exclusión de analogía. . . . .	27
15. Analogía autorizada. . . . .	28
16. Igualdad ante la ley. . . . .	29
17. Cosa juzgada. . . . .	29

	PÁG.
18. Conocimiento de la ley. . . . .	29
19. Juez natural. . . . .	32
20. Función de la pena y de las medidas de seguridad. . . . .	33
21. Antecedentes del título I: De las normas rectoras de la ley penal colombiana. . . . .	34

## TÍTULO II

### DE LA APLICACIÓN DE LA LEY PENAL

1. Territorialidad. . . . .	71
2. El territorio nacional. . . . .	71
3. Excepciones. . . . .	73
4. Lugar donde se realiza el hecho punible. . . . .	73
5. Territorialidad por extensión. . . . .	74
6. Extraterritorialidad. . . . .	74
7. Principio real o de defensa. . . . .	76
8. Otra modalidad del principio de defensa. . . . .	76
9. Estatuto personal. . . . .	77
10. Sistema de la universalidad. . . . .	77
11. Validez de la sentencia extranjera. . . . .	78
12. Extradición. . . . .	78
13. Fundamentos. . . . .	79
14. Formas de extradición. . . . .	79
15. Los tratados. . . . .	80
16. Extradición de colombianos. . . . .	80
17. Extradición de delincuentes políticos. . . . .	81
18. Sistemas para tramitar y resolver. . . . .	82
19. Procedimiento legal aplicable a falta de tratados. . . . .	83
20. Antecedentes del título II: De la aplicación de la ley penal. . . . .	84

## TÍTULO III

### DEL HECHO PUNIBLE

#### CAPÍTULO I

#### CLASIFICACIÓN, TIEMPO Y FORMA DEL HECHO PUNIBLE

1. Delitos y contravenciones. . . . .	139
2. Clasificación de los delitos. . . . .	140

	PAG.
3. Delitos de lesión y de peligro. . . . .	140
4. Materiales y formales. . . . .	140
5. De acción, de omisión y de comisión por omisión. . . . .	141
6. Comunes y políticos. . . . .	141
7. Comunes o generales y propios o especiales. . . . .	142
8. Simples y complejos. . . . .	142
9. Perfectos e imperfectos. . . . .	142
10. Instantáneos y permanentes. . . . .	142
11. Naturales y legales. . . . .	143
12. Simples, calificados y privilegiados. . . . .	144
13. Individuales y colectivos. . . . .	144
14. De acción simple y de doble acción. . . . .	144
15. Independientes y conexos. . . . .	144
16. De acción oficiosa y de instancia privada. . . . .	145
17. Unisubsistentes y plurisubsistentes. . . . .	145
18. Diferencia entre delito y contravención. . . . .	145
19. Clasificación de las contravenciones. . . . .	147
20. Acción y omisión. . . . .	148
21. Tiempo del hecho punible. . . . .	150
22. Causalidad. . . . .	150
23. Concurso de causas. . . . .	150
24. Antecedentes del capítulo I: Clasificación, tiempo y forma del hecho punible. . . . .	152

CAPÍTULO II

DE LA TENTATIVA

1. Tentativa. . . . .	172
2. Tentativa punible. . . . .	172
3. El sistema tradicional. . . . .	173
4. El <i>iter criminis</i> . . . . .	174
5. Elemento moral: la intención. . . . .	175
6. Elemento físico: el riesgo. . . . .	175
7. Imperfección del delito. . . . .	178
8. Causa de la imperfección. . . . .	179
9. Delitos que admiten tentativa. . . . .	179
10. Infracciones que no admiten tentativa. . . . .	180
11. Actos preparatorios punibles. . . . .	180
12. Consumación subjetiva. . . . .	180
13. Tentativa imposible. . . . .	182
14. Tentativa desistida. . . . .	184
15. Antecedentes del capítulo II: De la tentativa. . . . .	186

## CAPÍTULO III

## DE LA PARTICIPACIÓN

	PÁG.
1. Participación y codeinfluencia. . . . .	201
2. Requisitos de la participación. . . . .	202
3. Autores y cómplices. . . . .	202
4. Doctrina de Carrara. . . . .	203
5. Concurso de acción. . . . .	203
6. Concurso de voluntad. . . . .	205
7. Concurso de voluntad y de acción. . . . .	206
8. Tentativa de complicidad. . . . .	208
9. Complicidad en la tentativa. . . . .	208
10. Complicidad de complicidad. . . . .	208
11. Cambio de voluntades posterior al acuerdo. . . . .	209
12. Cambio de voluntades concertadas para la acción. . . . .	209
13. Sistema colombiano. . . . .	210
14. Autores. . . . .	210
15. Determinantes. . . . .	213
16. Determinación e instigación. . . . .	215
17. Determinación y provocación. . . . .	216
18. Cómplices. . . . .	217
19. Participación por medio de actos positivos. . . . .	219
20. Participación por medio de actos negativos. . . . .	219
21. Participación por medio de actos posteriores. . . . .	220
22. Participación en el delito culposo. . . . .	221
23. Comunicabilidad de circunstancias. . . . .	222
24. Elementos y circunstancias. . . . .	223
25. Antecedentes del capítulo III: De la participación. . . . .	223

## CAPÍTULO IV

## DEL CONCURSO DE HECHOS PUNIBLES

1. El concurso de delitos en el Código de 1936. . . . .	228
2. Las reformas propuestas. . . . .	228
3. Unificación de los concursos. . . . .	228
4. Concurso formal aparente. . . . .	231
5. Delito continuado. . . . .	232
6. El sujeto pasivo en la continuación. . . . .	237
7. Hechos punibles que se juzgan en un mismo proceso. . . . .	238
8. Penalidad del concurso. . . . .	238
9. Antecedentes del capítulo IV: Del concurso de hechos punibles. . . . .	239

CAPÍTULO SUPRIMIDO

DE LA REINCIDENCIA

	PÁG.
1. Desaparece en el nuevo Código. . . . .	245
2. Aspecto constitucional. . . . .	245
3. Antecedentes legislativos. . . . .	245
4. Naturaleza jurídica de la reincidencia. . . . .	246
5. Sistemas. . . . .	248
6. La reincidencia en el Código de 1936. . . . .	249
7. Conclusión. . . . .	250
8. Antecedentes sobre reincidencia, habitualidad y profesionalidad. . . . .	250

CAPÍTULO V

DE LA JUSTIFICACIÓN DEL HECHO

1. Causales de justificación. . . . .	256
2. Cumplimiento de un deber legal. . . . .	256
3. Cumplimiento de orden legítima. . . . .	257
4. Ejercicio de un derecho, actividad lícita o cargo público. . . . .	261
5. Legítima defensa: fundamentos. . . . .	262
6. Legítima defensa de tercero. . . . .	264
7. Agresión actual o inminente. . . . .	265
8. Agresión injusta. . . . .	268
9. Defensa recíproca. . . . .	270
10. Defensa del honor. . . . .	271
11. Defensa de los bienes. . . . .	272
12. Proporcionalidad de la defensa. . . . .	274
13. Presunción de legítima defensa. . . . .	275
14. Defensa putativa. . . . .	276
15. Estado de necesidad. . . . .	277
16. Peligro actual o inminente. . . . .	278
17. Riesgo para el derecho propio o ajeno. . . . .	279
18. Peligro no evitable de otra manera. . . . .	279
19. Ausencia de provocación. . . . .	280
20. Ausencia de riesgo profesional. . . . .	280
21. Proporcionalidad. . . . .	281
22. Consentimiento del sujeto pasivo. . . . .	281
23. Exceso punible. . . . .	281
24. Teoría clásica. . . . .	281
25. Casos de exceso. . . . .	282

	PÁG.
26. Antecedentes del capítulo V: De la justificación del hecho. . . . .	283
27. Consentimiento del sujeto pasivo. . . . .	351

## CAPÍTULO VI

### DE LA IMPUTABILIDAD

1. Quién es inimputable. . . . .	354
2. Imputabilidad. . . . .	355
3. Fundamento de la imputabilidad. . . . .	355
4. La imputabilidad en los códigos. . . . .	357
5. Los imputables en la nueva ley. . . . .	357
6. Los sordomudos. . . . .	358
7. Los ebrios. . . . .	360
8. Los enfermos mentales. . . . .	361
9. Los enfermos mentales en el Código de 1890. . . . .	361
10. Reformas propuestas en 1923 y 1925. . . . .	362
11. Los enfermos mentales en el Código de 1936. . . . .	362
12. Intoxicación crónica. . . . .	363
13. Intoxicación con morfina, cocaína, etc.. . . . .	364
14. Alcoholismo . . . . .	365
15. Grave anomalía síquica. . . . .	365
16. Embriguez patológica. . . . .	367
17. Los menores. . . . .	368
18. Legislación colombiana. . . . .	369
19. Trastorno mental preordenado. . . . .	371
20. Medidas aplicables. . . . .	373
21. Trastorno mental transitorio. . . . .	373
22. Menores . . . . .	375
23. Antecedentes del capítulo VI: De la inimputabilidad. . . . .	375

## CAPÍTULO VII

### DE LA CULPABILIDAD

1. Formas de culpabilidad. . . . .	406
2. Dolo . . . . .	406
3. Noción clásica del dolo. . . . .	407
4. Noción positivista. . . . .	407
5. El dolo en las legislaciones. . . . .	408
6. Dolo directo y dolo indirecto. . . . .	409
7. Determinado e indeterminado. . . . .	409

	PAG.
8. Alternativo y eventual. . . . .	410
9. Premeditado, deliberado y de ímpetu. . . . .	411
10. Genérico y específico. . . . .	412
11. Características del dolo específico. . . . .	413
12. Dolo abierto y dolo disimulado. . . . .	414
13. Dolo bueno y dolo malo. . . . .	415
14. Dolo inicial y dolo subsiguiente. . . . .	415
15. Dolo civil y dolo penal. . . . .	416
16. Prueba del dolo. . . . .	417
17. Presunción de dolo genérico. . . . .	418
18. Cómo funciona la presunción de dolo. . . . .	419
19. Presunción de dolo específico. . . . .	419
20. Culpa. . . . .	420
21. Definición de Carrara. . . . .	421
22. División clásica de la culpa. . . . .	421
23. Culpa civil y culpa penal. . . . .	422
24. Elementos de la culpa. . . . .	423
25. Primer elemento: actividad culposa. . . . .	423
26. Segundo elemento: resultado dañoso. . . . .	424
27. Tercer elemento: relación de causalidad. . . . .	425
28. Culpa sin previsión. . . . .	425
29. Culpa con previsión. . . . .	426
30. Sistemas legales para la sanción de la culpa. . . . .	427
31. Compensación de culpas. . . . .	428
32. Culpa mediata y culpa inmediata. . . . .	429
33. Tentativa en la culpa. . . . .	429
34. Complicidad en la culpa. . . . .	430
35. Clasificación de los delincuentes culposos. . . . .	431
36. Preterintención. . . . .	432
37. Punibilidad de conductas preterintencionales y culposas. . . . .	433
38. Causales de inculpabilidad. . . . .	434
39. Caso fortuito o fuerza mayor. . . . .	434
40. Coacción insuperable. . . . .	435
41. Justificación putativa. . . . .	437
42. Error de tipo. . . . .	437
43. Error accidental. . . . .	438
44. Error o accidente. . . . .	439
45. Error en la persona. . . . .	440
46. Error en los medios de ejecución. . . . .	441
47. Error en el objeto material. . . . .	441
48. Calidades del sujeto pasivo real. . . . .	442
49. Calidades del sujeto pasivo intencional. . . . .	442
50. Un ejemplo de <i>aberratio</i> . . . . .	443
51. La <i>aberratio</i> en el Código italiano. . . . .	444
52. Antecedentes del capítulo VII: De la culpabilidad. . . . .	444

TÍTULO IV  
DE LA PUNIBILIDAD

CAPÍTULO I

DE LAS PENAS

	PÁG.
1. Sanciones . . . . .	465
2. Noción clásica de la pena . . . . .	465
3. Función de la pena . . . . .	467
4. Noción positivista de las sanciones . . . . .	467
5. Penas principales . . . . .	468
6. Definición . . . . .	469
7. Clasificación de las penas . . . . .	470
8. Pena de muerte . . . . .	470
9. Penas privativas de la libertad . . . . .	473
10. Pena pecuniaria . . . . .	473
11. Penas accesorias . . . . .	473
12. Judicialidad y publicidad . . . . .	475
13. Duración de la pena . . . . .	476
14. Prisión y arresto . . . . .	476
15. Multa . . . . .	477
16. Interdicción de derechos y funciones públicas . . . . .	478
17. Pérdida del empleo público u oficial . . . . .	480
18. Penas accesorias a las de prisión o arresto . . . . .	480
19. Cómputo de la detención preventiva . . . . .	481
20. Cumplimiento de penas accesorias . . . . .	482
21. Suspensión de la pena por enfermedad mental . . . . .	482
22. Restricción domiciliaria . . . . .	482
23. Prohibición del ejercicio de una industria, arte, profesión u oficio . . . . .	483
24. Prohibición relacionada con bebidas alcohólicas . . . . .	483
25. Antecedentes del capítulo I: De las penas . . . . .	484

CAPÍTULO II

DE LAS CIRCUNSTANCIAS

1. Ira e intenso dolor . . . . .	493
2. Comportamiento injusto . . . . .	493
3. Grave injusticia . . . . .	494
4. Reacción anímica . . . . .	494

	PAG.
5. Crítica a la disposición. . . . .	495
6. Criterios para fijar la pena. . . . .	495
7. Tres formas de individualización. . . . .	496
8. Gravedad y modalidades del hecho punible. . . . .	497
9. Grado de culpabilidad. . . . .	498
10. Personalidad del agente. . . . .	498
11. Clasificación de los delincuentes. . . . .	498
12. Circunstancias de atenuación y agravación. . . . .	500
13. Agravación por delito cometido contra empleado oficial. . . . .	500
14. Empleados oficiales. . . . .	500
15. Atenuación punitiva. . . . .	501
16. Analogía. . . . .	510
17. Agravación punitiva. . . . .	510
18. Circunstancias que agravan la pena. . . . .	512
19. Aplicación de mínimos y máximos. . . . .	519
20. Antecedentes del capítulo II: De las circunstancias. . . . .	521

CAPÍTULO III

CONDENA DE EJECUCIÓN CONDICIONAL

1. Subrogados penales. . . . .	527
2. Condena condicional. . . . .	528
3. Requisitos en cuanto a la pena. . . . .	529
4. Impunidad legalizada. . . . .	529
5. Requisitos en cuanto al condenado. . . . .	531
6. Obligaciones del condenado. . . . .	531
7. Se otorga en la sentencia. . . . .	532
8. El período de prueba. . . . .	532
9. Extinción de la condena. . . . .	533
10. Perdón judicial. . . . .	533

CAPÍTULO IV

DE LA LIBERTAD CONDICIONAL

1. Cuándo se concede. . . . .	536
2. Diferencia con la rebaja de pena. . . . .	537
3. Legislación sobre rebajas de pena. . . . .	538
4. Requisitos y trámites para la libertad condicional. . . . .	539
5. Obligaciones del liberado condicionalmente. . . . .	539

	PÁG.
6. Período de prueba.....	539
7. Restricciones.....	540

## CAPÍTULO V

### DE LA EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN Y DE LA PENA

1. Causas de la extinción.....	542
2. Muerte del sindicado o condenado.....	543
3. Desistimiento.....	543
4. Prescripción.....	544
5. Prescripción de la acción penal.....	544
6. Prescripción en caso de concurso.....	545
7. Cuándo empieza a correr.....	545
8. Interrupción del término.....	546
9. Prescripción de la pena.....	546
10. Renuncia de la prescripción.....	547
11. Rehabilitación.....	547
12. Oblación.....	549
13. Amnistía e indulto.....	549
14. Antecedentes del capítulo V: De la extinción de la acción y de la pena....	550

## TÍTULO V

### DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD

1. Diferencia entre penas y medidas de seguridad.....	558
2. Las medidas de seguridad en el Código Penal de 1936.....	560
3. Las medidas de seguridad en el nuevo Código.....	561
4. Internación en establecimiento psiquiátrico.....	561
5. Internación en establecimiento público o particular.....	561
6. Medida para los indígenas.....	562
7. Libertad vigilada.....	562
8. Obligaciones y atribuciones del juez.....	562
9. Detención preventiva.....	563
10. Prescripción.....	563
11. Antecedentes del título V: De las medidas de seguridad.....	563

TÍTULO VI

DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA  
DE HECHO PUNIBLE

CAPÍTULO ÚNICO

	PÁG.
1. Indemnización de perjuicios.....	572
2. Es cuestión fundamental del proceso.....	572
3. Clasificación del daño.....	573
4. Daño que no se puede valorar.....	574
5. La indemnización no es pena.....	574
6. Prescripción de la acción civil.....	575
7. Responsabilidad penal y responsabilidad civil.....	575
8. Comiso.....	576
9. Antecedentes del título VI: De la responsabilidad civil derivada del hecho punible.....	576
Índices.....	583