

ALFONSO REYES E.

# DERECHO PENAL

Parte General

*Reimpresión de la undécima edición*



EDITORIAL TEMIS  
Bogotá - Colombia  
1989

# ÍNDICE GENERAL

## INTRODUCCIÓN

### EL DERECHO PENAL COMO ORDENAMIENTO JURÍDICO Y COMO CIENCIA

#### I. EL ORDENAMIENTO JURIDICOPENAL

	PAG.
1. A. Concepto y función .....	2
2. B. Relaciones entre el derecho penal y la moral .....	2
3. C. El derecho penal como rama del derecho público .....	3
1) Derecho penal sustancial, procesal y ejecutivo .....	4
2) Derecho penal militar .....	5
3) Derecho penal administrativo .....	6
a) Derecho penal disciplinario .....	6
b) Derecho penal financiero .....	6
c) Derecho penal de policía .....	6
4) Derecho penal aduanero .....	7
5) Derecho penal internacional .....	7

## DERECHO PENAL

#### II. LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

4. A. Naturaleza, objetivo y finalidad .....	8
5. B. Procedimiento para el estudio del derecho .....	8
6. C. El derecho penal y la filosofía del derecho .....	9
7. D. El derecho penal y la criminología .....	9
8. E. El derecho penal y las ciencias auxiliares .....	10
1) Medicina legal .....	10
2) Psicología judicial .....	11
3) Siquiatría forense .....	11
4) Policía científica .....	11
5) Otras ciencias auxiliares .....	11

## III. EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO PENAL

	PÁG.
9. A. Fase oscurantista .....	12
10. B. Humanización del derecho penal .....	12
1) Algunos nombres ilustres .....	12
2) La Revolución Francesa .....	13
3) Los prácticos .....	14
11. C. Escuelas penales .....	14
1) La Escuela Clásica .....	15
a) Fundadores .....	15
b) Principios .....	15
c) Crítica .....	16
2) La Escuela Positiva .....	16
a) Fundadores .....	17
b) Principios .....	17
c) Crítica .....	18
3) Otras escuelas .....	19
a) La Terza Scuola .....	19
b) La Escuela de la Política Criminal .....	19
c) La Escuela Neoclásica .....	20
d) La Escuela Finalista .....	20
e) La Escuela Científico-Social .....	21

## IV. NOTICIA HISTÓRICA DEL DERECHO PENAL COLOMBIANO

12. A. Orígenes mediatos .....	21
1) Legislación románica .....	22
2) Legislación germánica .....	22
3) Legislación canónica .....	22
4) Legislación española .....	22
a) Fuero Juzgo .....	23
b) Fuero Real .....	23
c) Las Siete Partidas .....	23
d) Recopilación de las Leyes de Indias .....	23
13. B. Orígenes inmediatos .....	24
1) Legislaciones penales de 1890 a 1936 .....	24
a) Proyecto de Porras .....	24
b) Proyecto de Concha .....	24
c) Proyecto de 1925 .....	25
14. C. Código Penal de 1936 .....	25
1) Principios fundamentales .....	26
2) Estructura formal .....	26
15. D. Anteproyecto de 1974 .....	26
16. E. El Proyecto de 1976 .....	33

17. F. El Proyecto de 1978 .....	39
18. G. El nuevo Código Penal .....	39

## PARTE PRIMERA

### CAPÍTULO I

#### LA NORMA PENAL

19. A. Generalidades .....	43
1. Precepto y sanción .....	43
2. Características de la norma penal .....	43
a) Generalidad .....	44
b) Imperatividad .....	44
c) Originalidad .....	44
d) Autonomía .....	44
3. Los destinatarios de la norma penal .....	45

### CAPÍTULO II

#### LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL

20. A. Generalidades .....	47
1. Fuentes inmediatas .....	47
2. Fuentes mediatas .....	48
a) La jurisprudencia .....	48
b) La doctrina .....	48
c) Los actos administrativos .....	49
d) Las convenciones internacionales .....	49
e) El derecho extranjero .....	49
21. B. Legalidad de los delitos y de las penas .....	49
22. C. La costumbre .....	50

### CAPÍTULO III

#### LA INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL

23. A. Concepto y naturaleza del acto interpretativo .....	53
24. B. Diferentes clases de interpretación .....	53
1. Según la persona de quien emana .....	54
a) Auténtica .....	54
b) Doctrinal .....	54
c) Judicial .....	54

	PÁG.
2. Según los medios de que se valga el intérprete .....	55
a) Gramatical .....	55
b) Teleológica .....	55
3. Según el resultado .....	56
a) Declarativa .....	56
b) Restrictiva .....	56
c) Extensiva .....	57
25. C. La analogía en general .....	57
1. La analogía en el derecho penal .....	58

#### CAPÍTULO IV

#### LA EFICACIA DE LA LEY PENAL

26. A. Límites temporales .....	60
1. Sucesión de las leyes .....	60
2. Irretroactividad de la ley penal .....	60
3. Retroactividad de la ley penal más favorable .....	61
4. Ultraactividad de la ley más favorable .....	62
5. La ley intermedia .....	62
6. La ley temporal .....	63
7. La ley excepcional .....	63
8. Hipótesis de aplicabilidad de los principios anteriores ...	64
a) Abolición de delitos precedentes .....	64
b) Nuevas incriminaciones .....	64
c) Nuevas disposiciones meramente modificatorias .....	64
9. Aplicación retroactiva de la nueva ley .....	66
10. Criterios de aplicación del principio de favorabilidad ....	67
27. B. Límites espaciales .....	68
1. El territorio del Estado .....	69
a) Ámbito superficial .....	69
b) Espacio marítimo .....	69
c) Espacio aéreo .....	69
2. Sistemas .....	70
a) Territorialidad absoluta .....	70
b) Estatuto real .....	70
c) Estatuto personal .....	70
d) Principio de la universalidad .....	70
3. Legislación colombiana .....	71
a) Territorialidad .....	71
b) Estatuto real .....	71
c) Estatuto personal .....	72
d) Sistema de la universalidad .....	73
4. La sentencia extranjera .....	74

5. La extradición .....	75
a) Características generales .....	76
b) Clases de extradición .....	76
c) Sistemas .....	77
d) La extradición en Colombia .....	77
28. C. Límites personales .....	78
1. Obligatoriedad de la ley penal .....	79
2. La inmunidad. Su naturaleza jurídica .....	79
3. Inmunidad derivada del derecho público interno .....	80
a) Parlamentarios .....	80
b) Otras inmunidades .....	81
4. Inmunidad derivada del derecho internacional .....	81
a) Agentes diplomáticos .....	82
b) Agentes consulares .....	82
5. Fueros .....	83
a) Fuero presidencial .....	83
b) Otros fueros .....	84

## PARTE SEGUNDA

### LA TEORÍA DEL HECHO PUNIBLE

#### CAPÍTULO I

##### GENERALIDADES

29. A. Nociones preliminares .....	89
1. El hecho punible desde el punto de vista formal .....	89
2. El hecho punible desde el punto de vista sustancial .....	90
3. El hecho punible desde el punto de vista dogmático .....	90
30. B. Delitos y contravenciones .....	91
1) Diferencias .....	91
a) Teorías objetivas .....	91
b) Teorías subjetivas .....	92
c) Posición ecléctica .....	93

#### CAPÍTULO II

##### TIPICIDAD

31. A. Naturaleza jurídica .....	95
1. Desarrollo histórico .....	96
2. Concepto .....	96

	PÁG.
3. Importancia .....	96
a) Función garantizadora .....	96
b) Función fundamentadora .....	97
c) Función sistematizadora .....	97
32. B. Elementos del tipo .....	98
1. Los sujetos .....	98
a) Sujeto activo .....	99
b) Sujeto pasivo .....	104
2. La conducta .....	105
a) El verbo rector .....	105
b) El modelo descriptivo .....	106
3. El objeto .....	106
a) Objeto jurídico .....	107
b) Objeto material .....	109
33. C. Ingredientes especiales del tipo .....	110
1. Normativos .....	110
2. Subjetivos .....	111
34. D. Clasificación de los tipos .....	112
1. División de los tipos en relación con su estructura .....	112
2. División de los tipos en relación con el sujeto activo .....	114
3. División de los tipos en relación con el bien jurídico tutelado .....	115
4. División de los tipos en relación con su contenido .....	115
35. E. Dispositivos amplificadores del tipo .....	118
1. La tentativa .....	119
a) Fundamento de su incriminación .....	120
b) Clases de tentativa .....	120
c) La tentativa en nuestro Código Penal .....	127
2. La coparticipación .....	128
a) Requisitos .....	130
b) Formas de coparticipación .....	131
c) La coparticipación en nuestro Código Penal .....	135
d) Comunicabilidad de circunstancias entre los coparticipes .....	136
e) La complicidad frente a los tipos de sujeto activo cualificado .....	138
36. F. Adecuación típica .....	141
1. Proceso de adecuación típica .....	141
2. Concurso efectivo de tipos .....	142
a) Concurso ideal .....	143
b) Concurso material .....	143
c) Concurso continuado .....	144
d) Conexidad .....	144
e) El concurso en nuestro Código Penal .....	145
3. Concurso aparente de tipos .....	147
a) Principio de la especialidad .....	148
b) Principio de la subsidiariedad .....	148
c) Principio de la consunción .....	149

37. G. Atipicidad .....	149
1. Clases de atipicidad .....	150
a) Atipicidad relativa .....	150
b) Atipicidad absoluta .....	151
c) El “delito” putativo .....	151

CAPÍTULO III

ANTI JURIDICIDAD

38. A. Aspecto positivo de la antijuridicidad .....	153
1. Concepto .....	153
2. Contenido .....	154
3. Antijuridicidad y tipicidad .....	155
4. Naturaleza y límites de la antijuridicidad .....	157
a) Teorías formal y material .....	157
b) Teorías subjetiva y objetiva .....	158
c) Concepción unitaria .....	158
39. B. Aspecto negativo de la antijuridicidad .....	159
1. Estado de necesidad .....	160
a) Fundamentos .....	160
b) Requisitos .....	161
2. Legítima defensa .....	164
a) Fundamentos .....	164
b) Requisitos .....	166
c) Defensa privilegiada .....	170
d) “Offendiculae” .....	172
e) Diferencias entre estado de necesidad y legítima defensa .....	173
3. Cumplimiento de un deber .....	173
a) Cumplimiento de un deber legal .....	174
b) Cumplimiento de orden de autoridad .....	175
c) El problema de la orden entre militares .....	177
4. Ejercicio de un derecho .....	178
5. Ejercicio de actividad lícita .....	179
a) Actividad profesional .....	179
b) Actividad deportiva .....	180
6. Ejercicio de cargo público .....	181
7. El exceso en las causas de justificación .....	182
8. Causas extrapenales de justificación .....	183

CAPÍTULO IV

IMPUTABILIDAD

40. A. Aspecto positivo .....	187
1. Nociones generales .....	187

	PÁG.
2. Concepto .....	188
a) Teorías tradicionales .....	188
b) Teorías modernas .....	189
c) Nuestra opinión .....	191
3. Imputabilidad y responsabilidad .....	192
41. B. Aspecto negativo .....	193
1. Nociones generales .....	193
2. Criterios reguladores de la imputabilidad .....	193
3. Concepto legal de imputabilidad .....	194
4. Causales de inimputabilidad .....	194
a) Absolutas .....	195
b) Relativas .....	199
5. Responsabilidad del inimputable .....	201

## CAPÍTULO V

### CULPABILIDAD

42. A. Aspecto positivo de la culpabilidad .....	203
1. Concepto .....	203
2. Teorías .....	203
a) Concepción psicológica .....	204
b) Concepción normativa .....	204
c) Concepción finalista .....	205
d) Nuestra posición .....	206
3. Importancia .....	207
4. Formas de culpabilidad .....	207
a) El dolo .....	207
b) La culpa .....	217
c) La preterintención .....	225
5. La culpabilidad en las contravenciones .....	228
43. B. Aspecto negativo de la culpabilidad .....	229
1. Caso fortuito o fuerza mayor .....	229
2. Coacción .....	230
3. Error e ignorancia .....	231
a) Teoría del error .....	232
b) Naturaleza del error en el Código Penal colombiano ..	235
4. Las eximentes putativas .....	238
a) La defensa putativa .....	238
b) La defensa recíproca .....	239
c) Otras eximentes .....	240
5. Error accidental .....	240

## CAPÍTULO VI

## PUNIBILIDAD

	PÁG.
44. A. Generalidades .....	243
1. Concepto .....	243
2. La potestad punitiva del Estado .....	243
45. B. Formas de la punibilidad .....	245
1. La pena .....	245
a) Concepto .....	245
b) Función de la pena .....	246
c) Características de la pena .....	251
d) Clasificación de las penas .....	253
e) Naturaleza de las penas en el Código Penal .....	255
2. La medida de seguridad .....	259
a) Concepto .....	259
b) Naturaleza jurídica .....	259
c) Penas y medidas de seguridad .....	260
d) Las medidas de seguridad en el Código Penal .....	262
46. C. Regulación de la punibilidad .....	265
1. Características del hecho punible .....	266
2. Grado de culpabilidad .....	266
3. Circunstancias de agravación y atenuación punitivas .....	267
4. Personalidad del agente .....	268
47. D. Causas que disminuyen la punibilidad .....	269
1. El delito emocional .....	269
a) Comportamiento ajeno grave e injusto .....	270
b) Estado de ira o de intenso dolor .....	270
c) Relación causal .....	270
2. El exceso en las justificantes .....	271
3. La tentativa .....	272
4. La complicidad .....	272
5. Circunstancias genéricas de atenuación punitiva .....	273
48. E. Causas que aumentan la punibilidad .....	276
1. Reincidencia .....	276
a) Clases de reincidencia .....	276
b) La reincidencia ante el nuevo Código Penal .....	276
2. Los concursos .....	277
a) Sistema de la acumulación material .....	277
b) Sistema de la absorción .....	277
c) Sistema de la acumulación jurídica .....	278
3. Circunstancias genéricas de agravación punitiva .....	279
4. La dosimetría punitiva .....	283
49. F. Causas que excluyen la punibilidad .....	283
50. G. Causas que extinguen la punibilidad .....	284

	PÁG.
1. Extinción en abstracto de la punibilidad .....	285
a) Muerte del agente .....	285
b) Amnistía propia .....	286
c) Desistimiento .....	286
d) Prescripción del delito .....	288
2. Extinción en concreto de la punibilidad .....	291
a) Muerte del condenado .....	292
b) Amnistía impropia .....	292
c) Indulto .....	292
d) Prescripción de la pena .....	293
e) Rehabilitación .....	294
f) Suspensión condicional de la pena .....	296
g) Libertad condicional .....	297
h) Rebaja de pena .....	299

## CAPÍTULO VII

### CONSECUENCIAS CIVILES DEL DELITO

51. A. Concepto .....	300
52. B. Indemnización de perjuicios .....	300
1. Clases de perjuicios .....	300
2. Sujetos de la indemnización .....	302
3. Perjuicios invaluables .....	302
4. Prescripción .....	303
53. C. El comiso .....	303
Bibliografía .....	305
Índices .....	313