

JESÚS ORLANDO GÓMEZ LÓPEZ

LEGÍTIMA DEFENSA



EDICIONES DOCTRINA Y LEY
Santa Fe de Bogotá D.C. - Colombia
1997

ÍNDICE GENERAL

	PÁG.
PREFACIO A LA SEGUNDA EDICIÓN	XIII

PARTE PRIMERA ASPECTOS GENERALES DE LA DEFENSA

CAPÍTULO I

LA DEFENSA COMO CAUSA DE JUSTIFICACIÓN

1. LA ANTIJURIDICIDAD DEL ACTO COMO CONDICIÓN PARA EL DELITO	3
2. ¿LA ANTIJURIDICIDAD ES UN CONCEPTO PENAL O DE DERECHO EN GENERAL?	7
3. EL OBJETO DE LA ANTIJURIDICIDAD	12
4. LA ANTIJURIDICIDAD COMO DESVALOR DE ACCIÓN O COMO DESVALOR DEL RESULTADO	16
5. LO JUSTO Y LO INJUSTO COMO VALORES SOCIALES. LA DEFENSA LEGÍTIMA DESDE LA ÓPTICA DE LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA	25
6. LA JUSTIFICACIÓN DE LA CONDUCTA TÍPICA	28

CAPÍTULO II

CONCEPTO Y FUNDAMENTO DE LA DEFENSA

1. LA DEFENSA JUSTA	35
2. LA NATURALEZA JUSTIFICANTE DE LA DEFENSA	47
3. LA DEFENSA LEGÍTIMA COMO UN DERECHO PRINCIPAL	57
4. MATAR COMO MEDIO DEFENSIVO	59
5. ¿POR QUÉ LA LEGÍTIMA DEFENSA JUSTIFICA?	61

PARTE SEGUNDA

EL ACTO DE AGRESIÓN

CAPÍTULO III

ESTRUCTURA DE LA LEGÍTIMA DEFENSA

1. LA UNIDAD DE CONTRARIOS	71
2. EL ACTO DE AGRESIÓN	73
3. AGRESIÓN Y OFENSA	124

CAPÍTULO IV

LA AGRESIÓN. LOS BIENES OBJETO DE LA AGRESIÓN

1. ASPECTOS GENERALES: TODO BIEN ES DEFENDIBLE	127
2. DEFENSA DE LA VIDA E INTEGRIDAD PERSONAL (Art. 11 C. Política)	132
3. LA LIBERTAD (Art. 13 C. Política)	138
4. EL HONOR, LA HONRA Y LA DIGNIDAD (Arts. 14, 15, 21, C. Política)	143
5. LA HABITACIÓN Y EL SITIO DE TRABAJO (Art. 15, 28 C.N.)	147
6. EL DERECHO A LA INTIMIDAD (Art. 15 C.N.)	152
7. EL PATRIMONIO ECONÓMICO (Art. 58, 51 C.N.)	152
8. DEFENSA DE BIENES COLECTIVOS Y DE PERSONAS JURÍDICAS (Art. 78 y ss. C.N.)	160
9. DEFENSA DEL ESTADO, DE BIENES DEL ESTADO Y DE LA NACIÓN (Arts. 58, 61, 216 C.N.)	163

CAPÍTULO V

LOS REQUISITOS DE LA AGRESIÓN**I. Actualidad de la agresión**

1. LA ACTUALIDAD Y LA INMINENCIA DEL PELIGRO	169
2. EL CONCEPTO DE ACTUALIDAD	172
3. AGRESIÓN INMINENTE. LA DEFENSA “ANTICIPADA”	176
4. AGRESIÓN CONSUMADA	184
5. AGRESIÓN SUBSISTENTE	186

CAPÍTULO VI

LOS REQUISITOS DE LA AGRESIÓN**II. Injusticia de la agresión**

1. LA INJUSTICIA DE LA AGRESIÓN, CONDICIÓN INMANENTE A LA DEFENSA	191
2. INJUSTICIA GENERAL O INJUSTICIA INDIVIDUAL	194
3. ¿INJUSTICIA OBJETIVA O INJUSTICIA SUBJETIVA?	194
4. AGRESIÓN DE INIMPUTABLE	201
5. LA AGRESIÓN JUSTIFICADA	204
A. <i>No procede legítima defensa frente a legítima defensa.</i>	204
B. <i>Frente al estado de necesidad no es viable legítima defensa.</i>	206
C. <i>La agresión en ejercicio de un derecho, en cumplimiento de un deber.</i>	210
D. <i>La agresión en cumplimiento de orden legítima</i>	211
E. <i>La agresión frente a otras causas de justificación</i>	213
6. LA FALTA DE PROVOCACIÓN SUFICIENTE	218
7. ALTERNATIVAS AL PROBLEMA DE LA PROVOCACIÓN	224
8. LA DOCTRINA SOBRE EL PROBLEMA DE LA PROVOCACIÓN	226

9. LA FALTA DE PROVOCACIÓN EN LA DOCTRINA.....	237
10. OTRAS RESTRICCIONES A LA DEFENSA.....	246
11. LA DEFENSA, LA RIÑA Y EL DUELO.....	248
A. <i>Concepto de riña</i>	248
B. <i>Diferencias entre la riña y la ira</i>	251
C. <i>Clases de riña</i>	251

PARTE TERCERA

LA ACCIÓN DEFENSIVA. SU LEGITIMIDAD

CAPÍTULO VII

LA ACCIÓN DE DEFENSA

1. EL CONCEPTO DE DEFENSA.....	259
2. ¿QUIÉN PUEDE REALIZAR EL ACTO DE DEFENSA?.....	262
A. <i>La autodefensa</i>	262
B. <i>La defensa de tercero</i>	263
3. ¿CUÁNDO DEBE REALIZARSE LA ACCIÓN DEFENSIVA?.....	271
4. ¿CÓMO PUEDE SER LA DEFENSA?.....	275
5. ¿CONTRA QUIÉN DEBE DIRIGIRSE LA ACCIÓN DEFENSIVA? (LESIÓN A TERCEROS).....	277
A. <i>La defensa debe dirigirse en contra del agresor</i>	277
B. <i>Defensa utilizando bienes de terceros</i>	283
C. <i>Caso de tercero que fatalmente debe ser lesionado</i>	284
D. <i>Lesión del tercero copartícipe o auxiliador del agresor</i>	286

CAPÍTULO VIII

LA LEGITIMIDAD DE LA DEFENSA

I. *La voluntad defensiva*

1. LAS CONDICIONES DE LEGITIMIDAD DEL ACTO DEFENSIVO.....	287
2. LA VOLUNTAD DE DEFENSA.....	288

CAPÍTULO IX

LA LEGITIMIDAD DE LA DEFENSA

II. *La necesidad de la defensa*

1. LA NECESIDAD DE LA DEFENSA, UN CONCEPTO RELATIVO.....	297
--	-----

A. <i>La defensa como derecho principal y autónomo</i>	298
B. <i>La defensa entendida como necesidad de medios es subsidiaria</i>	299
2. ¿EN QUÉ CONSISTE LA NECESIDAD?	301
3. NECESIDAD IMPLICA TAMBIÉN PROPORCIONALIDAD	303
4. ASPECTO SUBJETIVO DE LA NECESIDAD.	308
5. CRITERIOS PARA DETERMINAR LA NECESIDAD DE LA DEFENSA	310
A. <i>La intensidad del peligro</i>	313
B. <i>La oportunidad de la defensa</i>	315
C. <i>Pertinencia de la defensa</i>	319
D. <i>Inexigibilidad de otra conducta</i>	319
E. <i>Inexigibilidad de la huida</i>	323
F. <i>El commodus discessus</i>	325
6. LA NECESIDAD DE LA DEFENSA Y LA DEFENSA NECESARIA.	326
7. IMPOSIBILIDAD RELATIVA DE UTILIZAR MEDIOS MENOS LESIVOS. LA MÍNIMA LESIÓN	327
8. NECESIDAD Y MAGNITUD DEL PELIGRO.	330

CAPITULO X

LA LEGITIMIDAD DE LA DEFENSA

III. *La proporcionalidad racional de la defensa*

1. LA PROPORCIONALIDAD, IDEA INMANENTE A LA JUSTICIA	335
2. SIGNIFICADO Y CONTENIDO DE LA PROPORCIONALIDAD RACIONAL	338
3. DETERMINACIÓN DE LA PROPORCIONALIDAD Y CRITERIOS.	347
A. <i>Significado jurídico de proporcionalidad</i>	348
B. <i>Criterios para valorar la proporcionalidad</i>	353
4. ¿PROPORCIONALIDAD OBJETIVA O SUBJETIVA?	362
5. LA RACIONAL PROPORCIÓN Y EL EXCESO	367

PARTE CUARTA

DEFENSAS IMPERFECTAS

CAPÍTULO XI

EL EXCESO EN LA DEFENSA

1. CONCEPTO DE EXCESO	371
2. DETERMINACIÓN DEL ORIGEN DEL EXCESO	375
A. <i>El exceso en la causa o extensivo</i>	376

B. <i>El exceso en la respuesta o intensivo</i>	381
3. NATURALEZA DEL EXCESO (C.P., ART. 30)	399
4. ASPECTO SUBJETIVO DEL EXCESO ¿DOLO O CULPA?	405
A. <i>La tesis del delito culposo</i>	408
B. <i>El exceso defensivo como una modalidad dolosa o culposa</i>	410
5. EXCESO EN LA DEFENSA OBJETIVA Y NO EN LA SUBJETIVA	418
6. ¿EL EXCESO EXCLUYE LAS CIRCUNSTANCIAS DE AGRAVACIÓN?	421
7. EL EXCESO Y SUS CONSECUENCIAS PENALES Y CIVILES	424

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	427
2. DINÁMICA DEL MIEDO PARA EL EXCESO	430
3. DOCTRINA SOBRE LA DEFENSA EXCUSABLE	433
4. UBICACIÓN DEL EXCESO INCULPABLE	437

CAPÍTULO XIII

EL EXCESO EMOCIONAL

1. EL EXCESO POR EMOCIÓN VIOLENTA	439
---	-----

CAPÍTULO XIV

LA DEFENSA SUBJETIVA

1. CONCEPTO DE DEFENSA SUBJETIVA O PUTATIVA	441
2. FUNDAMENTACIÓN HISTÓRICA	443
3. UBICACIÓN SISTEMÁTICA EN LA DOCTRINA DEL DELITO	445
4. FUNDAMENTACIÓN JURÍDICA	449
5. CASOS EN QUE PUEDE PRESENTARSE LA DEFENSA SUBJETIVA	451
6. DEFENSA SUBJETIVA POR ERROR INVENCIBLE SOBRE LA EXISTENCIA DE LA AGRESIÓN	452
7. DEFENSA SUBJETIVA POR ERROR ACERCA DE LA ACTUALIDAD DE LA AGRESIÓN	458
8. DEFENSA SUBJETIVA POR ERROR ACERCA DE LA INJUSTICIA DE LA AGRESIÓN	459
9. DEFENSA SUBJETIVA POR ERROR SOBRE LOS REQUISITOS DE LA ACCIÓN DEFENSIVA	461
10. LOS REQUISITOS DE LA DEFENSA SUBJETIVA	463
A. <i>Situación objetiva que da pie al razonable error</i>	464
B. <i>Error fundado e invencible sobre la existencia de condiciones para la defensa</i>	466

C. <i>Acción de defensa putativa</i>	474
11. EFECTOS DE LA DEFENSA SUBJETIVA	476

PARTE QUINTA

MODALIDADES ESPECIALES DE LA DEFENSA

CAPÍTULO XV

LOS OFENDÍCULOS Y LAS DEFENSAS MECÁNICAS PREDISPUESITAS

1. LOS OFENDÍCULOS	451
2. DEFENSAS MECÁNICAS PREDISPUESITAS	454

CAPÍTULO XVI

LA DEFENSA PRESUNTIVA O PRIVILEGIADA

1. PRESUNCIÓN DE LEGÍTIMA DEFENSA	463
2. FUNDAMENTACIÓN HISTÓRICA	467
3. FUNDAMENTACIÓN ACTUAL DE LA PRESUNCIÓN	470
4. LOS ANTECEDENTES DEL CÓDIGO ACTUAL	474
5. LOS LÍMITES DE LA PRESUNCIÓN	480
6. REQUISITOS DE LA PRESUNCIÓN	484
A. <i>Que se proceda contra la habitación o dependencia inmediatas</i>	484
B. <i>Penetración o intento de penetración indebida por un extraño</i>	489

CAPÍTULO XVII

LEGÍTIMA DEFENSA Y ESTADO DE NECESIDAD CONCLUSIONES GENERALES

1. EL ESTADO DE NECESIDAD	497
2. REQUISITOS DEL ESTADO DE NECESIDAD	502
A. <i>Situación de peligro</i>	503
B. <i>Acción de protección del bien en peligro</i>	507
3. SEMEJANZAS Y DIFERENCIAS ENTRE LA LEGÍTIMA DEFENSA Y EL ESTADO DE NECESIDAD	509
A. <i>Semejanzas</i>	509
B. <i>Diferencias</i>	510
4. CONCLUSIONES	514
ÍNDICE DE AUTORES	549
ÍNDICE DE DISPOSICIONES	555
ÍNDICE DE MATERIAS	559