

CARLOS MARIO MOLINA ARRUBLA

Abogado Universidad Pontificia Bolivariana.
Profesor de 'Derecho Penal Especial' en la Facultad
de Derecho de la Universidad de Medellín

**PRINCIPIOS RECTORES
DE LA LEY PENAL
COLOMBIANA**

2a. edición

1997

BIBLIOTECA JURIDICA  **DIKE**

ÍNDICE GENERAL

Precisiones preliminares.....	19
1. Planteamiento: normas completas y normas incompletas	21
2. Norma rectora y principio rector	24
3. Alcance o carácter vinculante de las normas rectoras	27
1. Principios de legalidad y de reserva.....	31
1.1. Consagración positiva.....	33
1.2. Contenido	34
1.2.1. El principio de legalidad.....	35
1.2.2. El principio de reserva	36
1.3. <i>Formulación</i>	38
1.3.1. Garantías sustanciales	39
1.3.2. Garantías procesales.....	43
1.3.2.1. Principio del debido proceso.....	43
1.3.2.2. Principio del juez natural.....	46
1.3.3. Garantías de ejecución penal.....	47
1.3.3.1. Concepto.....	47
1.3.3.2. Desarrollos	47

2. Principio del acto	55
2.1. Consagración positiva.....	57
2.2. Contenido	59
2.3. Exigencias legales de la acción jurídico-penal	60
2.4. El principio del acto en la ley penal colombiana.....	62
2.4.1. Manifestaciones del principio del acto	62
2.4.1.1. A nivel de la tentativa.....	63
2.4.1.2. A nivel de la culpabilidad	64
2.4.1.3. A nivel de la sanción	65
2.4.2. Rezagos del derecho penal de autor	67
2.4.2.1. La represión de actos preparatorios y de meras resoluciones no manifestadas	67
2.4.2.2. La regulación de la sanción	69
3. Principio de determinación	73
3.1. Consagración positiva.....	75
3.2. Concepto.....	76
3.3. Eventos que atentan contra este principio	78
3.3.1. Indeterminación del supuesto de hecho.....	79
3.3.1.1. Los tipos penales abiertos	79
3.3.1.2. Los tipos (normas) penales en blanco	83
3.3.1.3. El exceso de elementos normativos en el tipo	87
3.3.2. Indeterminación de las consecuencias jurídicas	87
4. Principio de lesividad	91
4.1. Consagración positiva.....	93

Índice General

4.2. El concepto de bien jurídico.....	94
4.2.1. Noción.....	94
4.2.2. Precisiones.....	95
4.2.2.1. Bien jurídico y tipo penal.....	95
4.2.2.2. Bien jurídico y objeto de la acción.....	97
4.2.3. Funciones del bien jurídico en el derecho penal actual.....	98
4.2.3.1. Función sistematizadora.....	98
4.2.3.2. Función interpretativa.....	99
4.2.3.3. Función delimitadora o de garantía.....	104
4.2.3.4. Función crítica.....	105
5. Principio de culpabilidad.....	107
5.1. Deslinde.....	109
5.2. Evaluación del principio de culpabilidad.....	109
5.2.1. Manifestaciones.....	109
5.2.1.1. La exclusión de la responsabilidad por el mero resultado.....	110
5.2.1.2. El establecimiento de las formas de la culpabilidad.....	111
5.2.1.3. La regulación del principio de reprochabilidad.....	111
5.2.2. Eventos que comportan transgresión a este principio.....	112
5.2.2.1. El establecimiento de la responsabilidad objetiva.....	112
5.2.2.2. La implantación del principio de que "la ignorancia de la ley, no sirve de excusa" (art. 10, C.P.).....	114
5.2.2.3. Regulación de las consecuencias jurídicas.....	115
5.2.2.4. Desconocimiento del principio de la responsabilidad personal en el ámbito jurídico-penal.....	116

6. Principios de favorabilidad y de prohibición de la retroactividad.....	117
6.1. Concepto.....	119
6.2. Regulación normativa.....	122
6.2.1. Ley sustancial	122
6.2.1.1. Principio de prohibición de la retroactividad.....	122
6.2.1.2. Principio de favorabilidad	123
6.2.2. Ley procesal.....	128
7. Principio de exclusión de la analogía	131
7.1. Presupuesto	133
7.2. Concepto.....	134
7.3. Cuestiones particulares	135
7.3.1. Precisiones terminológicas	135
7.3.1.1. Diferenciación	135
7.3.1.2. Alcances particulares.....	137
7.3.2. Clases de analogía	138
8. Principio de igualdad ante la ley	143
8.1. Consagración y concepto.....	145
8.1.1. A nivel constitucional.....	146
8.1.2. A nivel del pacto internacional de derechos civiles y políticos	146
8.1.3. Finalmente a nivel de lo dispuesto en el art. 24 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos	146
8.2. Análisis	147

8.2.1. Igualdad sustancial	147
8.2.2. Igualdad procesal.....	148
8.3. Excepciones al principio de la igualdad ante la ley.....	148
8.3.1. Desde el punto de vista del sujeto activo de la infracción	149
8.3.1.1. Hipótesis que consagran desigualdades de tipo procedimental	149
8.3.1.2. Hipótesis que consagran, al mismo tiempo, desigual- dades procesales y sustanciales.....	153
8.3.2. Desde el punto de vista del sujeto pasivo de la infracción	155
9. Principios de la cosa juzgada y del "non bis in ídem"	157
9.1. El principio de la cosa juzgada	159
9.1.1. Noción.....	159
9.1.2. Requisitos para la operancia del fenómeno jurídico de la cosa juzgada.....	160
9.1.2.1. Que exista "providencia de fondo".....	160
9.1.2.2. Que la providencia se encuentre "ejecutoriada"	162
9.1.2.3. Que se trate de una providencia que no esté expresa- mente excluida por la ley, de los efectos propios de la "cosa juzgada".....	163
9.1.3. Excepciones al principio de la cosa juzgada	164
9.1.3.1. La sentencia del juez extranjero.....	164
9.1.3.2. La amnistía y el indulto.....	164
9.1.3.3. La acción de revisión.....	164
9.1.3.4. La rehabilitación del condenado.....	164
9.1.3.5. Los subrogados penales	165
9.1.3.6. La favorabilidad en los casos de tránsito de legislación.....	165

9.2. El principio del "non bis in ídem"	165
9.2.1. El fraccionamiento de una misma conducta punible, dentro de un mismo proceso penal, para juzgar varias veces el reo por el mismo hecho.....	166
9.2.2. La pretensión de adelantar varios procesos penales, en relación con una misma persona, en atención a una misma conducta punible	168
9.2.2.1. Que se trate de la misma persona	168
9.2.2.2. Que se trate del mismo objeto	168
9.2.2.3. Que se trate de la misma causa	169
10. Principio del conocimiento de la ley	171
10.1. Consagración positiva. Naturaleza jurídica	173
10.1.1. Alcances del principio del conocimiento de la ley.....	174
10.1.2. Efectos del principio del conocimiento de la ley penal	175
10.2. La ignorancia de la ley como excusa.....	176
10.2.1. Ignorancia y error.....	176
10.2.2. Evolución del tratamiento jurídico a la ignorancia y el error	177
10.3. Las excepciones legales al principio	178
11. Principios del debido proceso y del juez natural.....	181
11.1. Consagración positiva.....	183
11.2. Trascendencia de la norma rectora en estudio	184
11.3. El principio del debido proceso legal.....	185
11.3.1. El principio del debido proceso.....	186
11.3.1.1. Aspectos objetivos o de validez formal.....	187
11.3.1.2. Aspectos sustantivos o de validez material	190

11.3.2. El principio del juez natural.....	190
11.3.2.1. Noción	190
11.3.2.2. Consecuencias de este principio	191
11.3.2.3. Eventos que comportan transgresión a este principio	193
12. Principio del carácter teleológico de la sanción penal	197
12.1. Concepto.....	199
12.2. Función y fin de las sanciones.....	200
12.3. Características del sistema punitivo nacional.....	202
12.4. Relaciones entre penas y medidas de seguridad	203
12.4.1. Desde el punto de vista de su fundamento	203
12.4.2. Desde el punto de vista del principio teleológico que las rige	203
12.4.3. Desde el punto de vista de las garantías que se desprenden de su carácter teleológico.....	203
12.4.4. Desde el punto de vista de su duración.....	205
12.4.5. Desde el punto de vista de su cuantificación.....	205
12.4.6. Desde el punto de vista de su imposición.....	205
12.5. Funciones de la pena y de la medida de seguridad.....	205
12.5.1. Las funciones de la pena.....	205
12.5.1.1. Retributiva.....	206
12.5.1.2. Preventiva	208
12.5.1.3. Protectora.....	208
12.5.1.4. Resocializadora	209
12.5.2. Las funciones de la medida de seguridad.....	210