

MARIO MANTILLA NOUGUÉS
JULIÁN HERNANDO RODRÍGUEZ PINZÓN

**COMPENDIO
DE
DERECHO
PENAL**

PARTE GENERAL

GRUPO
EDITORIAL
LEYER

ÍNDICE GENERAL

Introducción	5
--------------------	---

CAPÍTULO I

ASPECTOS GENERALES DE DERECHO PENAL

1.1. Noción de derecho penal.....	7
1.1.1. Definición de derecho penal	8
1.2. Divisiones del derecho penal	9
1.2.1. La ciencia jurídica penal distingue entre el derecho penal subjetivo y objetivo.....	9
1.2.1.1. Derecho Penal Subjetivo	9
1.2.1.2. Derecho Penal Objetivo	12
1.2.2. Derecho penal general y especial	13
1.2.3. Derecho penal sustantivo y formal (procesal o instrumental)	14
1.2.4. Derecho penal común y especial	14
1.2.4.1. Derecho penal militar	14
1.2.4.2. Derecho penal de menores	14
1.2.4.3. Derecho penal administrativo	15
1.2.4.3.1. Derecho disciplinario	15
1.2.4.3.2. Derecho penal fiscal.....	15
1.2.4.3.3. Derecho penal de policía	15
1.2.5. Delictual y contravencional	16
1.2.5.1. Derecho penal internacional	16
1.3. El derecho penal como sistema	16
1.4. Finalidad y objeto del derecho penal.....	18
1.5. Características del derecho penal	20
1.5.1. El derecho penal hace parte del derecho público	20
1.5.2. El derecho penal es una rama autónoma	20
1.5.3. El derecho penal es imperativo	23
1.5.4. El derecho penal cumple una función preventiva	24
1.5.5. El derecho penal es normativo y valorativo	24
1.5.6. Teológico o finalista.....	25
1.5.7. Garantista	25
1.6. El derecho penal y sus relaciones con otras ramas del derecho	26
1.6.1. Con el derecho constitucional.....	26
1.6.2. Con el derecho administrativo.....	26
1.6.3. Con el derecho procesal penal	27

1.6.4. Con el derecho privado (comercial y civil).....	27
1.6.5. Con el derecho internacional.....	28
1.7. Relaciones del derecho penal con la moral.....	28
1.8. Relaciones del derecho penal con la filosofía del derecho.....	30
1.9. El derecho penal y la criminología.....	31
1.10. Denominaciones del derecho penal.....	32
1.11. El método en el estudio del derecho penal.....	32
1.11.1. El método exegético.....	33
1.11.2. El método racionalista.....	33
1.11.3. El método positivista.....	33
1.11.4. El método crítico.....	33
1.11.5. El método histórico.....	34
1.11.6. El método finalista.....	34
1.11.7. El método dogmático o técnico-jurídico.....	35
1.11.8. El método realista.....	35
1.12. Ciencias penales y auxiliares.....	36
1.12.1. Antropología criminal.....	36
1.12.2. Sociología criminal.....	37
1.12.3. Psicología criminal.....	39
1.12.4. Ciencias auxiliares del derecho penal.....	39
1.12.4.1. La medicina legal.....	39
1.12.4.2. La psiquiatría forense.....	40
1.12.4.3. La estadística criminal.....	40
1.12.4.4. La criminalística.....	41
1.13. Orígenes del derecho penal.....	41
1.14. Evolución del derecho penal a través de las legislaciones antiguas.....	43
1.14.1. Principales legislaciones orientales.....	43
1.14.1.1. Legislación babilónica.....	43
1.14.1.2. Legislación hebrea.....	43
1.14.1.3. Legislación egipcia.....	44
1.14.1.4. Legislación china.....	44
1.14.1.5. Legislación hindú.....	44
1.14.2. Principales derechos occidentales.....	44
1.14.2.1. Legislación griega.....	44
1.14.2.2. Legislación romana.....	45
1.14.2.3. Derecho germánico.....	46
1.14.2.4. El derecho canónico.....	46
1.14.2.5. Otros pensadores.....	47
1.15. Escuelas penales.....	49
1.15.1. Escuela clásica.....	49
1.15.1.1. El método.....	49
1.15.1.2. El delito.....	51
1.15.1.3. La responsabilidad.....	51
1.15.1.4. La pena.....	52

1.15.2. La escuela positiva	53
1.15.2.1. El método	56
1.15.2.2. El delito	56
1.15.2.3. La responsabilidad	57
1.15.2.4. La pena	57
1.15.2.5. El proceso penal	57
1.15.2.6. Críticas a la escuela positiva	58
1.15.3. Escuelas eclécticas	58
1.15.3.1. La terza scuola	58
1.15.3.2. Unión internacional de derecho penal	59
1.15.3.3. Escuela técnico jurídica	60
1.16. La evolución del derecho penal en Colombia	63
1.16.1. La conquista	63
1.16.2. La colonia	64
1.16.2.1. La recopilación de Indias	64
1.16.2.2. La Nueva Recopilación	64
1.16.2.3. Las Siete Partidas	64
1.16.3. La República	65
1.16.3.1. Código Penal de 1837	65
1.16.3.2. Código de 1890	66
1.16.3.3. Proyecto Concha	66
1.16.3.4. Código Penal de 1936	66
1.16.3.5. Últimos proyectos y Código Penal vigente	67
1.16.3.5.1. Proyecto de 1974	67
1.16.3.5.2. Proyecto de 1976	68
1.16.3.5.3. Proyecto de 1978	69
1.16.3.5.4. Código Penal actual	70

CAPÍTULO II

FUENTES DEL DERECHO PENAL

2.1. La ley como fuente formal única por excelencia	71
2.1.1. Nullum crimen sine lege	72
2.1.2. Nulla poena sine lege	72
2.2. La ley como fuente única del derecho penal	73
2.2.1. Características de la ley penal	74
2.2.1.1. Ser exclusiva	75
2.2.1.2. Ser obligatoria	75
2.2.1.3. Ser ineludible	75
2.2.1.4. Ser igualitaria	75
2.2.1.5. Ser constitucional	75
2.2.1.6. La temporalidad	75
2.2.1.7. La territorialidad	75
2.2.1.8. La generalidad	75
2.2.2. Clasificación de las leyes penales	76

2.2.2.1. Por su contenido.....	76
2.2.2.1.1. Ley penal en sentido propio.....	76
2.2.2.1.1.1. Leyes comunes de aplicación general.....	76
2.2.2.1.1.2. Leyes penales especiales.....	76
2.2.2.1.2. Leyes penales en sentido impropio.....	76
2.2.2.1.3. Leyes penales en blanco.....	76
2.2.2.2. Por sus formalidades externas.....	76
2.2.2.2.1. Leyes penales propiamente dichas.....	76
2.2.2.2.2. Leyes orgánicas.....	77
2.2.2.2.3. Leyes estatutarias.....	77
2.2.2.2.4. Leyes delegadas o de facultades.....	77
2.2.2.2.5. Decretos leyes por estado de excepción.....	77
2.2.2.2.6. Decretos reglamentarios.....	78
2.2.2.2.7. Leyes aprobatorias.....	78
2.2.3. Teoría de las normas jurídicas.....	78
2.2.3.1. Respuestas de Hans Kelsen.....	79
2.2.3.2. Teoría dualista de Kaufmann.....	79
2.2.3.3. La estructura de la norma según Calliess.....	81
2.3. La Costumbre.....	82
2.3.1. Elementos de la costumbre.....	83
2.3.2. Clasificación de las costumbres.....	83
2.3.2.1. Costumbre secundum legem.....	83
2.3.2.2. Costumbre contra legem.....	83
2.3.2.3. Costumbre praeter legem.....	84
2.4. La jurisprudencia.....	85
2.4.1. Generalidades.....	85
2.4.2. Importancia de la jurisprudencia.....	86
2.4.3. Fuerza de la jurisprudencia.....	86
2.4.4. Evolución y valor de la jurisprudencia.....	87
2.5. Los principios generales del derecho.....	88

CAPÍTULO III

INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL

3.1. Generalidades.....	91
3.2. Teorías acerca de la interpretación de la ley.....	92
3.3. Métodos para aplicar la ley.....	93
3.3.1. Gramatical o literal.....	93
3.3.2. Teleológico o finalista.....	94
3.3.3. El elemento lógico y sistemático.....	95
3.3.4. El elemento histórico.....	95
3.4. Clases de interpretación de la ley.....	96
3.4.1. Según el intérprete.....	96
3.4.1.1. Interpretación pública.....	96
3.4.1.2. Interpretación privada o doctrinal.....	97

3.4.2. Según el resultado de la interpretación.....	97
3.4.2.1. Interpretación declarativa	97
3.4.2.2. Interpretación restrictiva	97
3.5. La analogía.....	97
3.5.1. Generalidades	97
3.5.2. División de la analogía	99
3.5.3. Diferencia entre la analogía y la interpretación analógica.....	100

CAPÍTULO IV

APLICACIÓN DE LA LEY PENAL EN EL TIEMPO Y EN EL ESPACIO

4.1. En el tiempo	103
4.1.1. Irretroactividad de la ley penal	105
4.1.2. Retroactividad de la ley penal	105
4.1.3. Ultractividad de la ley penal	106
4.1.4. Disposiciones nuevas de contenido modificador.....	107
4.2. La aplicación de la ley en el espacio	109
4.2.1. Sistemas de aplicación de las leyes en el espacio.....	109
4.2.1.1. El territorial.....	109
4.2.1.2. El estatuto real o de defensa.....	111
4.2.1.3. Estatuto de la personalidad o nacionalidad	112
4.2.1.4. Estatuto universal o justicia mundial o cosmópolisita	113
4.2.2. La extradición.....	114
4.2.2.1. Historia	114
4.2.2.2. Concepto.....	115
4.2.2.3. Presupuestos de la extradición	116
4.2.2.3.1. En cuanto a su concesión	116
4.2.2.3.2. En cuanto a las personas.....	117
4.2.2.3.3. En cuanto a los delitos	117
4.2.2.3.4. Formas de extradición	117
4.2.2.4. Sistemas para conceder, ofrecer y solicitar la extradición.....	118

CAPÍTULO V

TEORÍA GENERAL DEL HECHO PUNIBLE

5.1. Introducción.....	121
5.2. Diversas concepciones sobre el hecho punible	121
5.3. Delitos y contravenciones.....	123
5.3.1. El elemento subjetivo en las contravenciones	127
5.4. El delito.....	127
5.4.1. Definiciones	127
5.4.1.1. Definiciones formales	127
5.4.1.2. Definiciones materialistas	128
5.4.1.3. Definiciones mixtas	129
5.4.1.3.1. El delito según Carrara	129

5.4.1.3.2. Definición de Eduardo Novoa	131
5.4.1.3.3. Definición de Ranieri	131
5.4.1.3.4. Definición de Sauer	131
5.4.2. El delito en la dogmática	132
5.4.3. Finalismo	135

CAPÍTULO VI

LA CONDUCTA

6.1. La acción	139
6.2. La omisión	141
6.3. El resultado	144
6.4. La relación de causalidad	146
6.4.1. Principales teorías	147
6.4.1.1. Teoría de la equivalencia de condiciones	147
6.4.1.2. Teoría de la causalidad adecuada	148
6.4.1.3. Teoría de la causa eficaz o de la causa más eficiente	149
6.4.1.4. Teoría de Beling o de la causa típica	151
6.4.1.5. Teoría de la relevancia de la acción	152
6.4.1.6. Teoría de la causa humana exclusiva	153
6.4.1.7. Teoría de la condición peligrosa	154
6.4.1.8. Teoría de la causa jurídica de Maggiori	155
6.4.1.9. Teoría de la causalidad de Ranieri	157
6.4.2. La imputación objetiva	158
6.4.3. El problema de la causalidad en el Código Penal colombiano	159

CAPÍTULO VII

LA TIPICIDAD

7.1. Concepto	165
7.2. Funciones de la tipicidad	168
7.2.1. Garantizadora de la libertad	168
7.2.2. Función fundamentadora	169
7.2.3. Función sistematizadora	169
7.2.4. Función valorativa	170
7.2.5. Función indiciaria	170
7.3. Evolución histórica	170
7.3.1. Primera etapa	170
7.3.2. Segunda etapa	171
7.3.3. Tercera etapa	172
7.3.4. Cuarta etapa	172
7.3.5. Quinta etapa	174
7.4. El tipo penal en la escuela finalista	174
7.5. Elementos del tipo penal	177
7.5.1. Sujeto activo	178

7.5.1.1. Concepto.....	178
7.5.1.2. Clasificación de los tipos penales conforme al sujeto activo.....	182
7.5.1.2.1. Con relación a su cantidad.....	182
7.5.1.2.2. En cuanto a la calidad del sujeto activo.....	184
7.5.2. Sujeto pasivo.....	186
7.5.3. La conducta.....	189
7.5.4. Objeto.....	192
7.5.4.4. Objeto jurídico.....	192
7.5.4.2. Objeto material.....	193
7.6. Ingredientes normativos y subjetivos.....	194
7.6.1. Ingredientes normativos.....	194
7.6.2. Ingredientes subjetivos.....	196
7.7. Clasificación de los tipos penales.....	200
7.7.1. Con relación a su estructura.....	200
7.7.1.1. Básicos, especiales y subordinados.....	200
7.7.1.2. Tipos elementales y compuestos.....	202
7.7.1.3. Tipos completos e incompletos.....	202
7.7.1.4. Tipos autónomos y en blanco.....	203
7.7.2. Clasificación de los tipos en relación con el bien jurídico.....	203
7.7.2.1. Tipos simples o monofensivos y complejos o pluriofensivos.....	203
7.7.2.2. Tipos de lesión y tipos de peligro.....	203
7.7.3. Clasificación de los tipos de acuerdo al sujeto activo.....	205
7.7.3.1. Monosujetivos y plurisujetivos.....	205
7.7.3.2. Tipos de sujeto activo indeterminado y calificado.....	205
7.7.4. Clasificación de los tipos en relación con su contenido.....	206
7.7.4.1. Tipos de mera conducta y de resultado.....	206
7.7.4.2. Tipos de conducta instantánea y tipos de conducta permanente.....	206
7.7.4.3. Tipos de acción y de omisión.....	207
7.7.4.4. Tipos de conducta abierta y de conducta cerrada.....	208

CAPÍTULO VIII

DISPOSITIVOS AMPLIFICADORES DEL TIPO PENAL

8.1. La tentativa.....	209
8.1.1. Fases de la tentativa.....	209
8.1.1.1. La fase subjetiva del iter criminis.....	209
8.1.1.2. La fase objetiva del iter criminis.....	212
8.1.2. Formas de la tentativa.....	222
8.2. Coparticipación criminal.....	230
8.2.1. Generalidades.....	230
8.2.1.1. Requisitos de la coparticipación criminal.....	232
8.2.2. El autor.....	233

12.2.1. Denominaciones	280
12.2.2. Fundamento de las causales de justificación	281
12.2.3. Fuentes de las causales de justificación	282
12.2.3.2. Las causales supralegales	283
12.2.3.3. Elementos subjetivos de las justificantes	285
12.3. Las causales de justificación en el derecho penal colombiano	287
12.3.1. Cumplimiento de un deber legal	288
12.3.1.2. Requisitos	290
12.3.2. El cumplimiento de orden legítima de autoridad competente emitida con las formalidades legales	291
12.3.2.1. Que la orden sea legítima	291
12.3.2.2. Que la orden emane de autoridad competente	292
12.3.2.3. Que el inferior deba cumplir la orden	292
12.3.2.4. Que se observen las formalidades de ley	293
12.3.2.5. El inferior debe actuar con la finalidad de cumplir la orden	293
12.3.2.6. La orden entre militares	294
12.3.3. En legítimo ejercicio de un derecho, de una actividad lícita o de un cargo público	297
12.3.4. La legítima defensa	301
12.3.4.1. Historia	301
12.3.4.2. Fundamento de la legítima defensa	304
12.3.4.3. Definiciones	310
12.3.4.4. Requisitos	312
12.3.4.5. Bienes defendibles	317
12.3.4.6. Defensa de terceros	319
12.3.4.7. Las defensas mecánicas	319
12.3.4.8. La presunción de legítima defensa	321
12.3.5. El Estado de necesidad	323
12.3.5.1. Fundamento	325
12.3.5.1.2. Teorías subjetivas	326
12.3.5.2. Conceptos	329
12.3.5.3. Requisitos	331
12.3.5.4. Bienes defensables en el estado de necesidad	336
12.3.6. Diferencias entre estado de necesidad y legítima defensa	336
12.4. Exceso en las justificantes	337

CAPITULO XIII

IMPUTABILIDAD

13.1. Naturaleza de la imputabilidad	339
13.1.1. Concepción clásica	339
13.1.2. La escuela positiva	340
13.1.3. Escuelas eclécticas	340
13.1.3.1. Teoría de la normalidad	340

13.1.3.2. Teoría de la intimidabilidad.....	340
13.1.3.3. Teoría de la identidad personal y de la similitud social.....	341
13.1.3.4. Teoría de la libertad relativa.....	341
13.1.3.5. Teoría de la voluntariedad.....	342
13.1.3.6. Capacidad de acción.....	344
13.1.4. Teorías subjetivas.....	344
13.1.4.1. La inimputabilidad presupuesto de la culpabilidad.....	344
13.1.4.2. La imputabilidad como elemento de la culpabilidad.....	345
13.1.5. Teoría finalista.....	346
13.2. Definiciones.....	348
13.3. La inimputabilidad.....	352
13.3.1. Inmadurez psicológica.....	354
13.3.2. Trastorno mental.....	358
13.4. Prohibición de la hipostatización tratándose de inimputabilidad.....	360
13.5. La ebriedad.....	361
13.6. Medidas aplicables.....	364
13.7. El trastorno mental preordenado (<i>actio liberae in causa</i>).....	365

CAPITULO XIV

LA CULPABILIDAD

14.1. Concepto.....	369
14.2. Teorías.....	371
14.2.1. Teoría psicológica.....	371
14.2.2. Teoría normativista.....	371
14.2.3. El derecho colombiano.....	374
14.2.4. Teoría finalista.....	375
14.3. Formas de la culpabilidad.....	376
14.3.1. El dolo.....	376
14.3.1.1. Principales teorías del dolo.....	377
14.3.1.1.1. La teoría de la voluntad.....	377
14.3.1.1.2. Teoría de la representación.....	378
14.3.1.1.3. Teoría ecléctica.....	379
14.3.1.1.4. Teoría del asentamiento.....	379
14.3.1.1.5. La teoría del móvil.....	380
14.3.1.2. Elementos del dolo (momentos).....	380
14.3.1.2.1. La representación o elemento cognoscitivo.....	380
14.3.1.2.2. La voluntad o elemento volitivo.....	381
14.3.1.3. Definiciones del dolo.....	382
14.3.1.4. Clases de dolo.....	383
14.3.1.4.1. Dolo directo.....	384
14.3.1.4.2. Dolo indirecto.....	384
14.3.1.4.3. Dolo eventual.....	384
14.3.1.4.4. El dolo genérico.....	385
14.3.1.4.5. El dolo específico.....	385

14.3.1.4.6. Dolo de lesión y dolo de peligro	385
14.3.1.4.7. El dolo inicial	386
14.3.1.4.8. El dolo concomitante	386
14.3.1.4.9. El dolo subsiguiente	386
14.3.1.4.10. El dolo ímpetu	386
14.3.1.4.11. El dolo deliberado	386
14.3.1.4.12. El dolo premeditado	386
14.3.2. La culpa	387
14.3.2.1. Teorías	388
14.3.2.1.1. Teorías subjetivas	388
14.3.2.1.2. Teorías de la previsibilidad	388
14.3.2.1.3. Teoría de la voluntad	390
14.3.2.1.4. Teoría de los vicios de atención	391
14.3.2.1.5. Teoría positivista	392
14.3.2.2. Aspectos de la culpa	392
14.3.2.2.1. Aspecto objetivo normativo	392
14.3.2.2.2. Aspecto subjetivo	393
14.3.2.3. Las especies de culpa	393
14.3.2.3.1. Culpa con representación	393
14.3.2.3.2. Culpa sin representación	395
14.3.2.4. Generadores de la culpa	395
14.3.2.4.1. Negligencia	395
14.3.2.4.2. Imprudencia	396
14.3.2.4.3. Impericia	397
14.3.2.4.4. El incumplimiento de normas legales	397
14.3.2.4.5. Compensación de la culpa	397
14.3.3. Preterintención	398
14.3.3.1. Noción	398
14.3.3.1.1. Jiménez de Asúa	399
14.3.3.1.2. Sebastián Soler	399
14.3.3.1.3. Agustín Gómez Prada	399
14.3.3.1.4. Giuseppe Maggiori	400
14.3.3.1.5. Silvio Ranieri	400
14.3.3.1.6. Reyes Echandía	400
14.3.3.2. Teorías de la preterintención	400
14.3.3.2.1. Fontán Ballestra	400
14.3.3.2.2. Maggiori Giuseppe	400
14.3.3.2.3. Reyes Echandía	401
14.3.3.2.4. Luis Jiménez de Asúa	401
14.3.3.2.5. Federico Estrada Vélez	402
14.3.3.3. Elementos que constituyen la preterintención	402
14.3.3.3.1. La voluntad dirigida hacia la producción de una determinada conducta típica y antijurídica	402

14.3.3.3.2. La verificación de un resultado final diverso y más grave del querido.....	402
14.3.3.3.3. Que exista una relación de causalidad.....	403
14.3.3.3.4. Que haya homogeneidad del bien jurídico tutelado por el legislador, entre la conducta del agente y su resultado final	403
14.3.3.4. Preterintención y delitos de doble resultado	404
14.4. Aspectos negativos de la culpabilidad	406
14.4.1. Generalidades.....	406
14.4.2. Causales	407
14.4.2.1. El caso fortuito y fuerza mayor	407
14.4.2.2. La coacción.....	409
14.4.2.2.1. Clases de coacción	409
14.4.2.2.1.1. Material	409
14.4.2.2.1.2. Moral	409
14.4.2.3. Error de prohibición o sobre la antijuridicidad	410
14.4.2.3.1. Teoría acerca del error de prohibición.....	411
14.4.2.3.1.1. Teoría del dolo	411
14.4.2.3.1.2. Teoría de la culpabilidad	411
14.4.2.3.2. Formas de error de prohibición.....	411
14.4.2.4. Error de tipo.....	412
Bibliografía	417