

ALFONSO REYES E



# DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

Novena Edición  
Totalmente referida al nuevo Código Penal

1984

UNIVERSIDAD NACIONAL DE COLOMBIA

REPUBLICA DE COLOMBIA  
 BIBLIOTECA NACIONAL Y CENTRO  
 NACIONAL DE JUSTICIA

FECHERO  
 CLASIFICACION

NO INVENTARIADO

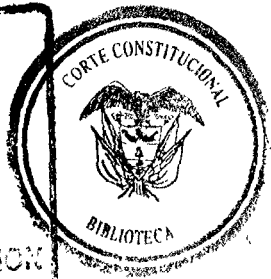
COMPTA.....

RECIBO **5 ENE 2004**

REGISTRO

PROCESO **CORTE CONSTITUCIONAL**

PAIS **BIBLIOTECA**



**INDICE GENERAL DE MATERIAS**

Introducción ..... 25

**EL DERECHO PENAL COMO ORDENAMIENTO JURIDICO Y  
 COMO CIENCIA**

**I. EL ORDENAMIENTO JURIDICO-PENAL <sup>4</sup>**

1.- A. Concepto y función. ....	26
2.- B. Relaciones entre el derecho penal y la moral. ....	27
3.- C. El derecho penal como rama del derecho público. ....	28
1.- Derecho penal sustancial y procesal. ....	29
2.- Derecho penal militar. ....	30
3.- Derecho penal administrativo. ....	30
a.- Derecho penal disciplinario. ....	31
b.- Derecho penal financiero. ....	31
c.- Derecho penal de policía. ....	32
4.- Derecho penal internacional. ....	32

## II. LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

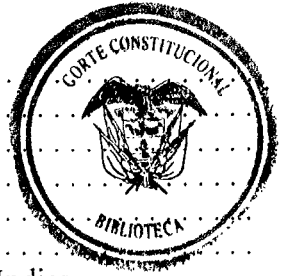
4.— A.	Naturaleza, objetivo y finalidad . . . . .	33
5.— B.	Procedimiento para el estudio del derecho . . . . .	33
6.— C.	El derecho penal y la filosofía del derecho . . . . .	34
7.— D.	El derecho penal y la criminología . . . . .	35
8.— E.	El derecho penal y las ciencias auxiliares . . . . .	36
	1.— Medicina legal . . . . .	36
	2.— Psicología judicial . . . . .	36
	3.— Policía científica . . . . .	36

## III. EVOLUCION HISTORICA DEL DERECHO PENAL

9.— A.	Fase oscurantista . . . . .	37
10.— B.	Humanización del derecho penal . . . . .	38
	1.— Algunos nombres ilustres . . . . .	38
	2.— La revolución francesa . . . . .	39
	3.— Los prácticos . . . . .	40
11.— C.	Escuelas penales . . . . .	40
	1.— La Escuela Clásica . . . . .	41
	a.— Fundadores . . . . .	41
	b.— Principios . . . . .	41
	c.— Crítica . . . . .	42
	2.— La Escuela Positiva . . . . .	43
	a.— Fundadores . . . . .	43
	b.— Principios . . . . .	44
	c.— Crítica . . . . .	45
	3.— Otras Escuelas . . . . .	46
	a.— La Terza Scuola . . . . .	46
	b.— La Escuela de la Política Criminal . . . . .	47
	c.— La Escuela Neoclásica . . . . .	47
	d.— La Escuela Finalista . . . . .	48

## IV. NOTICIA HISTORIA DEL DERECHO PENAL COLOMBIANO

12.— A.	Orígenes mediatos . . . . .	49
	1.— Legislación románica . . . . .	49



2.— Legislación germánica . . . . .	50
3.— Legislación canónica . . . . .	50
4.— Legislación española . . . . .	50
a.— Fuero juzgo . . . . .	51
b.— Fuero real . . . . .	51
c.— Las Siete Partidas . . . . .	51
d.— Recopilación de las Leyes de Indias. . . . .	52
13.—B. Orígenes inmediatos . . . . .	52
1.— Legislaciones penales de 1890 a 1936 . . . . .	53
a.— Proyecto Porras . . . . .	53
b.— Proyecto Concha . . . . .	53
c.— Proyecto de 1925 . . . . .	54
14.—C. Código penal de 1936 . . . . .	54
1.— Principios fundamentales. . . . .	55
2.— Estructura formal . . . . .	56
15.—D. Anteproyecto de 1974 . . . . .	56
16.—E. El proyecto de 1976 . . . . .	63
17.—F. El proyecto de 1978 . . . . .	70
18.—G. El nuevo código penal . . . . .	70 ...

**PRIMERA PARTE**

**CAPITULO I**

**LA NORMA PENAL**

19.—A. Generalidades . . . . .	75
✓ 1.— Precepto y sanción . . . . .	75
✓ 2.— Características de la norma penal . . . . .	76
a.— Generalidad. . . . .	76
b.— Imperatividad . . . . .	76
c.— Originalidad. . . . .	76
d.— Autonomía . . . . .	77
✓ 3.— Los destinatarios de la norma penal. . . . .	77

## CAPITULO II

## X LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL

20.—A. Generalidades . . . . .	81
1.— Fuentes inmediatas . . . . .	82
a.— La constitución . . . . .	82
b.— La ley . . . . .	82
2.— Fuentes mediatas . . . . .	83
a.— Actos administrativos . . . . .	83
b.— Convenciones internacionales . . . . .	83
c.— Derecho extranjero . . . . .	84
21.—B. Legalidad de los delitos y de las penas . . . . .	84
22.—C. La costumbre . . . . .	85

## CAPITULO III

## X LA INTERPRETACION DE LA LEY PENAL

23.—A. Concepto y naturaleza del acto interpretativo . . . . .	87
24.—B. Diferentes clases de interpretación . . . . .	88
1.— Según la persona de quien emana . . . . .	88
a.— Auténtica . . . . .	88
b.— Doctrinal . . . . .	89
c.— Judicial . . . . .	89
2.— Según los medios de que se valga el intérprete . . . . .	89
a.— Gramatical . . . . .	89
b.— Teleológica . . . . .	90
1o.) Racional . . . . .	90
2o.) Sistemático . . . . .	90
3o.) Histórico . . . . .	91
4o.) Político . . . . .	91
3.— Según el resultado . . . . .	92
a.— Declarativa . . . . .	92
b.— Restrictiva . . . . .	92
c.— Extensiva . . . . .	92
25.—C. La analogía en general . . . . .	93
1.— La analogía en el derecho penal . . . . .	93

## CAPITULO IV

## EFICACIA DE LA LEY PENAL

26. A.	Límites temporales . . . . .	95
1.-	Sucesión de las leyes . . . . .	95
2.-	Irretroactividad de la ley penal . . . . .	96
3.-	Retroactividad de la ley penal más favorable . . . . .	97
4.-	Ultractividad de la ley más favorable . . . . .	97
5.-	La ley intermedia . . . . .	98
6.-	La ley temporal . . . . .	98
7.-	La ley excepcional . . . . .	99
8.-	Hipótesis de aplicabilidad de los principios anteriores . . . . .	99
a.-	Abolición de delitos precedentes . . . . .	99
b.-	Nuevas incriminaciones . . . . .	100
c.-	Nuevas disposiciones meramente modificatorias . . . . .	100
9.-	Aplicación retroactiva de la nueva ley . . . . .	102
a.-	No se ha iniciado proceso penal . . . . .	102
b.-	El sujeto está siendo juzgado de acuerdo con la ley precedente . . . . .	102
c.-	El sujeto ha sido condenado conforme a la ley anterior . . . . .	103
10.-	Criterios de aplicación del principio de favorabilidad . . . . .	104
27. B.	Límites espaciales . . . . .	105
1.-	El territorio del Estado . . . . .	105
a.-	Ambito superficial . . . . .	105
b.-	Espacio marítimo . . . . .	106
c.-	Espacio aéreo . . . . .	106
2.-	Sistemas . . . . .	106
a.-	Territorialidad absoluta . . . . .	106
b.-	Estatuto real . . . . .	107
c.-	Estatuto personal . . . . .	107
d.-	Principio de la universalidad . . . . .	107
3. ✓	Legislación colombiana . . . . .	108
a.-	Territorialidad . . . . .	108
b.-	Estatuto real . . . . .	109
c.-	Estatuto personal . . . . .	110
d.-	Sistema de la universalidad . . . . .	111
4.-	La sentencia extranjera . . . . .	112

5.—	La extradición . . . . .	113
a.—	Características generales . . . . .	113
b.—	Clases de extradición . . . . .	114
c.—	Sistemas . . . . .	115
d.—	La extradición en Colombia . . . . .	115
28.—C.	Límites personales . . . . .	117
1.—	Obligatoriedad de la ley penal . . . . .	117
2.—	La inmunidad. Su naturaleza . . . . .	118
3.—	Inmunidad derivada del derecho público interno. . . . .	119
a.—	Parlamentarios. . . . .	119
4.—	Inmunidad derivada del derecho internacional . . . . .	120
a.—	Agentes diplomáticos . . . . .	121
b.—	Agentes consulares . . . . .	121
5.—	Fueros. . . . .	122
a.—	Fuero presidencial. . . . .	122
b.—	Otros fueros . . . . .	122

## SEGUNDA PARTE

### LA TEORIA DEL DELITO

#### CAPITULO I

#### GENERALIDADES

29.—A.	Nociones preliminares . . . . .	127
1.—	El delito desde el punto de vista formal. . . . .	128 J
2.—	El delito desde el punto de vista sustancial . . . . .	128 I
3.—	El delito desde el punto de vista dogmático. . . . .	129
30.—B.	Delitos y contravenciones . . . . .	129
1.—	Diferencias . . . . .	130
a.—	Teorías objetivas . . . . .	130
b.—	Teorías subjetivas . . . . .	131
c.—	Posición ecléctica . . . . .	132

## CAPITULO II

## TIPICIDAD

31.→A.	Naturaleza jurídica . . . . .	133
1.-	Desarrollo histórico. . . . .	134
✓ 2.-	Concepto. . . . .	134
3.-	Importancia. . . . .	134
	a.- Función garantizadora. . . . .	135
	b.- Función fundamentadora . . . . .	136
	c.- Función sistematizadora . . . . .	136
32.→B.	Elementos del tipo . . . . .	137
1.-	Los sujetos . . . . .	137
	a.- Sujeto activo . . . . .	137
	b.- Sujeto pasivo. . . . .	143
2.-	La conducta . . . . .	144
	a.- El verbo rector . . . . .	144
	b.- El modelo descriptivo . . . . .	145
3.-	El objeto . . . . .	146
	a.- Objeto jurídico . . . . .	146
	b.- Objeto material . . . . .	148
33.→C.	Ingredientes especiales del tipo . . . . .	150
1.	Normativos . . . . .	150
2.	Subjetivos . . . . .	151
34.→D.	Clasificación de los tipos. . . . .	152
1.-	División de los tipos en relación con su estructura. . . . .	152
2.-	División de los tipos en relación con el sujeto activo . . . . .	154
3.-	División de los tipos en relación con el bien jurídico tutelado. . . . .	155
4.-	División de los tipos en relación con su contenido. . . . .	156
35.→E.	Dispositivos amplificadores del tipo . . . . .	159
1.-	La tentativa. . . . .	160
	a.- Fundamento de su incriminación . . . . .	160
	b.- Clases de tentativa. . . . .	161
	c.- La tentativa en nuestro código penal. . . . .	170
2.-	La coparticipación. . . . .	171
	a.- Requisitos . . . . .	173
	b.- Formas de coparticipación . . . . .	174
	1o.) Autoría. . . . .	174

2o.) Determinación . . . . .	175
3o.) Complicidad . . . . .	177
c.— La coparticipación en nuestro código penal . . . . .	179
d.— Comunicabilidad de circunstancias entre los copartícipes . . . . .	180
e.— La complicidad frente a los tipos de sujeto activo cualificado . . . . .	182
36.—F. Adecuación típica . . . . .	185
1.— Proceso de adecuación típica . . . . .	185
2.— Concurso efectivo de tipos . . . . .	186
a.— Concurso ideal . . . . .	187
b.— Concurso material . . . . .	188
c.— Concurso continuado . . . . .	188
d.— Conexidad . . . . .	189
e.— El concurso en nuestro código penal . . . . .	190
3.— Concurso aparente de tipos . . . . .	192
a.— Principio de la especialidad . . . . .	193
b.— Principio de la subsidiariedad . . . . .	194
c.— Principio de la consunción . . . . .	194
37.—G. Atipicidad . . . . .	195
1.— Clases de atipicidad . . . . .	195
a.— Atipicidad relativa . . . . .	195
b.— Atipicidad absoluta . . . . .	196
c.— El “delito” putativo . . . . .	197

### CAPITULO III

## ANTI JURIDICIDAD ✓

38.—A. Aspecto positivo de la antijuridicidad . . . . .	199
✓ 1.— Concepto . . . . .	200
✓ 2.— Contenido . . . . .	200
3.— Antijuridicidad y tipicidad . . . . .	202
4.— Naturaleza y límites de la antijuridicidad . . . . .	203
a.— Teorías formal y material . . . . .	204
b.— Teorías subjetiva y objetiva . . . . .	204
c.— Concepción unitaria . . . . .	205
39.—B. Aspecto negativo de la antijuridicidad . . . . .	206
1.— Estado de necesidad . . . . .	207

a.—	Fundamento .....	207
b.—	Requisitos .....	209
2.—	Legítima defensa .....	213
a.—	Fundamentos .....	213
b.—	Requisitos .....	214
c.—	Defensa privilegiada .....	219
d.—	Offendiculae .....	221
e.—	Diferencias entre estado de necesidad y legítima defensa .....	222
3.—	Cumplimiento de un deber .....	223
a.—	Cumplimiento de un deber legal .....	224
b.—	Cumplimiento de orden de autoridad .....	225
c.—	El problema de la orden entre militares .....	228
4.—	Ejercicio de un derecho .....	229
5.—	Ejercicio de actividad lícita .....	230
a.—	Actividad profesional .....	230
b.—	Actividad deportiva .....	231
6.—	Ejercicio de cargo público .....	232
7.—	El exceso en las causales de justificación .....	233
8.—	Causas extrapenales de justificación .....	234
a.—	El consentimiento del sujeto pasivo .....	235

## CAPITULO IV


**IMPUTABILIDAD**

40.—A.	Aspecto positivo .....	239
1.—	Nociones generales .....	239
2.—	Concepto .....	240
a.—	Teorías tradicionales .....	240
b.—	Teorías modernas .....	242
c.—	Nuestra opinión .....	244
3.—	Imputabilidad y responsabilidad .....	245
41.—B.	Aspecto negativo .....	246
1.—	Nociones generales .....	246
2.—	Criterios reguladores de la inimputabilidad .....	246
3.—	Concepto legal de inimputabilidad .....	247
4.—	Causas de inimputabilidad .....	248
a.—	Absolutas .....	248

1o.) Inmadurez psicológica . . . . .	248
2o.) Trastorno mental . . . . .	249
a) Transitorio . . . . .	251
b) Preordenado . . . . .	252
b.— Relativas . . . . .	253
1o.) Sordomudos . . . . .	253
2o.) Indígenas . . . . .	254
5.— Responsabilidad del inimputable . . . . .	255

## CAPITULO V

## CULPABILIDAD ✓

42.—A. Aspecto positivo de la culpabilidad . . . . .	257
1.— Concepto . . . . .	257
2.— Teorías . . . . .	258
a.— Concepción psicológica . . . . .	258
b.— Concepción normativa . . . . .	259
c.— Concepción finalista . . . . .	260
d.— Nuestra posición . . . . .	261
3.— Formas de culpabilidad . . . . .	262
a.— El dolo . . . . .	262
b.— La culpa . . . . .	274
c.— La preterintención . . . . .	284
4.— La culpabilidad en las contravenciones . . . . .	288
43.—B. Aspecto negativo de la culpabilidad . . . . .	288
1.— Caso fortuito o fuerza mayor . . . . .	289
2.— Coacción . . . . .	290
3.— Error e ignorancia . . . . .	291
a.— Teoría del error . . . . .	292
b.— Naturaleza del error en el código penal colombiano . . . . .	296
1o.) Error sobre el tipo . . . . .	296
2o.) Error sobre la antijuridicidad . . . . .	298
4.— Las eximentes putativas . . . . .	299
a.— La defensa putativa . . . . .	299
b.— La defensa recíproca . . . . .	301
c.— Otras eximentes . . . . .	301
5.— Error accidental . . . . .	302

## CAPITULO VI

## PUNIBILIDAD

44.—A.	Generalidades	305
	1.— Concepto	305
	2.— La potestad punitiva del Estado	306
45.—B.	Formas de la punibilidad	307
	1.— La pena	307
	a.— Concepto	307
	b.— Función de la pena	308
	c.— Características de la pena	316
	d.— Clasificación de las penas	318
	e.— Naturaleza de las penas en el código penal	320
	2.— La medida de seguridad	324
	a.— Concepto	324
	b.— Naturaleza jurídica	325
	c.— Penas y medidas de seguridad	326
	d.— Las medidas de seguridad en el código penal	328
	e.— Régimen penal de los menores	331
46.—C.	Regulación de la punibilidad	332
	1.— Características del hecho punible	333
	2.— Grado de culpabilidad	333
	3.— Circunstancias de agravación y atenuación punitivas	334
	4.— Personalidad del agente	335
47.—D.	Causas que disminuyen la punibilidad	336
	1.— El delito emocional	337
	2.— El exceso en las justificantes	339
	3.— La tentativa	340
	4.— La complicidad	340
	5.— Las circunstancias de atenuación punitiva	341
48.—E.	Causas que aumentan la punibilidad	345
	1.— Reincidencia	345
	a.— Clases de reincidencia	345
	b.— La reincidencia ante el nuevo código penal	346
	2.— Los concursos	346
	a.— Sistema de la acumulación material	347
	b.— Sistema de la absorción	347
	c.— Sistema de la acumulación jurídica	348
	3.— Las circunstancias de agravación punitiva	349

49.—F. Causas que excluyen la punibilidad . . . . .	354
50.—G. Causas que extinguen la punibilidad . . . . .	355
1.— Extinción en abstracto . . . . .	356
a.— Muerte del procesado . . . . .	356
b.— Amnistía propia . . . . .	357
c.— Desistimiento . . . . .	358
d.— Prescripción del delito. . . . .	359
e.— Oblación . . . . .	362
2.— Extinción en concreto . . . . .	363
a.— Muerte del condenado. . . . .	363
b.— Amnistía impropia . . . . .	363
c.— Indulto . . . . .	364
d.— Prescripción de la pena . . . . .	365
e.— Rehabilitación. . . . .	366
f.— Suspensión condicional de la pena. . . . .	367
g.— Libertad condicional . . . . .	369

## CAPITULO VII

### CONSECUENCIAS CIVILES DEL DELITO

51.—A. Concepto. . . . .	373
52.—B. Indemnización de perjuicios . . . . .	374
1.— Clases de perjuicios . . . . .	374
2.— Sujetos de la indemnización . . . . .	375
3.— Perjuicios invaluables. . . . .	376
4.— Prescripción. . . . .	377
53.—C. El comiso . . . . .	377
Indice bibliográfico . . . . .	379
Indice analítico de materias. . . . .	389