

JUAN FERNÁNDEZ CARRASQUILLA

**DERECHO PENAL
FUNDAMENTAL 1**

Tercera edición

Revisada, corregida y actualizada

2004



Ediciones Jurídicas
GUSTAVO IBAÑEZ

VOLUMEN I
BASES DEL DERECHO PENAL Y EVOLUCIÓN
Y CRÍTICA DE LA TEORÍA DEL DELITO

CONTENIDO

	PÁG.
PRÓLOGO	15
PRESENTACIÓN	19

PARTE PRIMERA

BASES DEL DERECHO PENAL

CAPÍTULO I

EL DERECHO PENAL: PERFIL Y CONTORNOS
Introducción a la dogmática axiológica jurídico-penal

1. LAS CIENCIAS PENALES	23
1.1. Visión panorámica	23
a) Disciplinas del "ser" o causal-explicativas	33
b) Disciplinas sociales o culturales	35
c) Disciplinas jurídicas propiamente dichas	36
d) Disciplinas críticas	38
1.2. El derecho penal	42
a) Derecho penal objetivo (<i>ius poenale</i>)	45
b) Derecho penal subjetivo (<i>ius puniendi</i>)	53
c) Derecho penal científico, ciencia del derecho penal o dogmática jurídico-penal	56
1.3. La criminología	68
1.4. La política criminal	71
2. RELACIONES DEL DERECHO PENAL CON LA MORAL	74
3. RELACIONES DEL DERECHO PENAL CON LAS OTRAS RAMAS DEL ORDENAMIENTO JURÍDICO: SUBSIDIARIEDAD Y ACCESORIEDAD	78
4. OTRAS CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO PENAL	82

	PÁG.
4.1. Público	83
4.2. Teleológico (protección de bienes jurídicos)	84
4.3. Liberal	94
4.4. Fragmentario	112
a) Dialéctica Estado-delincuente-pena en el juego social democrático	113
b) Caracteres del tipo fragmentario	115
c) Injusto y justificación	117
4.5. Normativo y valorativo	119
4.6. Preventivo-represivo	126
4.7. Binario	128
a) Sistema binario acumulativo	130
b) Sistema binario alternativo	130
c) Sistema vicarial	131
4.8. Subsidiario	132
a) Subsidiariedad formal o jurídica	133
b) Subsidiariedad material o socio-política	133
4.9. Sancionatorio o accesorio	134
5. DIVISIONES DEL DERECHO PENAL	137
5.1. Derecho penal y procesal penal	137
5.2. Derecho penal fundamental y complementario	139
5.3. Derecho penal común y especial	141
5.4. Derecho penal administrativo	142
5.5. Derecho penal internacional e internacional penal	145
6. CONCLUSIONES	147

CAPÍTULO II

FUENTES DEL DERECHO PENAL

1. NOCIÓN	149
2. CLASIFICACIÓN	150
3. APLICACIÓN AL DERECHO PENAL	151
4. LA COSTUMBRE	152
5. LA JURISPRUDENCIA	154
6. LA DOCTRINA	156
7. LA LEY PENAL	159

	PÁG.
7.1. Noción y sentidos	159
7.2. Precepto y sanción	160
7.3. Mandato y prohibición	162
7.4. Normas incriminadoras y reguladoras	163
7.5. Normas completas e incompletas	166
7.6. Normas penales en blanco	168
a) Clasificación	169
1) Normas penales en blanco con reenvío específico	170
2) Normas penales en blanco con reenvío genérico	170
3) Tipos indeterminados	172
7.7. Características de la ley penal	173
7.8. Destinatarios de la ley penal	176
8. FUNCIÓN DE GARANTÍA DE LA LEY PENAL (LÍMITES DEL PODER PUNITIVO)	183
8.1. Origen histórico de las garantías penales	184
8.2. Fundamento jurídico	187
8.3. Fundamento político	188
8.4. Fundamento filosófico	189
8.5. Fundamento político-criminal	190
8.6. Formulación cuatripartita	191
a) <i>Lex</i>	192
b) <i>Praevia</i>	193
c) <i>Scripta</i>	194
d) <i>Stricta</i>	195
e) <i>Certa</i>	189
8.7. Descomposición analítica	199
a) <i>Nullum crimen sine actione</i>	199
b) <i>Nullum crimen sine iniuria</i>	204
c) <i>Nullum crimen sine typus</i>	205
d) <i>Nullum crimen sine culpa</i>	207
e) <i>Nulla poena sine libertas</i>	209
f) <i>Nulla mensura sine periculositate</i>	212
8.8. Concreción en nuestro derecho	215
8.9. Garantía ejecutiva	215
9. GARANTISMO	216
10. GARANTÍAS MATERIALES	217
11. INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL	218
11.1. Concepto	220
11.2. Momentos	222

	PÁG.
11.3. Clases de interpretación	224
a) Según el intérprete	224
1) Auténtica	224
2) Jurisprudencial	225
b) Según los medios	225
1) Gramatical	225
2) Teleológica	226
3) Analógica	234
c) Según los resultados	236
1) Declarativa	236
2) Restrictiva	237
3) Extensiva	239
4) Casos dudosos	241
5) Rectificativa	242
6) Progresiva	243
d) Según la índole del delincuente	243
12. LA ANALOGÍA	236

CAPÍTULO III

ÁMBITOS DE VALIDEZ DE LA LEY PENAL

1. PLANTEAMIENTO	249
2. VALIDEZ MATERIAL	250
2.1. Concepto y límites	250
2.2. Límites constitucionales	251
2.3. Límites de derecho internacional	253
2.4. Límites culturales	254
2.5. Límites ontológicos	255
3. VALIDEZ TEMPORAL	264
3.1. Reglas generales	264
3.2. Concreción al campo penal	266
3.3. Sucesión de leyes penales	267
3.4. El <i>favor rei</i>	270
3.5. Retroactividad y ultra-actividad	274
3.6. Tiempo de realización del hecho punible	276
3.7. Efectos de la teoría de la acción	277
3.8. La ley intermedia	283
3.9. Leyes temporales y excepcionales	286

	PÁG.
4. VALIDEZ ESPACIAL	289
4.1. Planteamiento	289
4.2. Sistemas legislativos	290
4.3. La territorialidad en Colombia	292
4.4. Concepto jurídico de territorio	295
4.5. Lugar de comisión del delito	296
4.6. Extraterritorialidad	298
4.7. Concepto de delito político	301
4.8. La extradición	310
a) Conceptos generales	310
b) La extradición pasiva	316
c) Extradición activa	321
d) Principios comunes	322
1) Principio de legalidad	322
2) Principio de especialidad	322
3) Principio de la doble incriminación	322
4) Principio jurisdiccional	323
5) Principio de "non bis in idem"	323
6) Principio de conmutación	323
5. VALIDEZ PERSONAL	325
5.1. Legalidad territorial e igualdad	325
a) Derecho público interno	327
b) Derecho internacional	327
5.2. El asilo	328

PARTE SEGUNDA

DINÁMICA DE LA TEORÍA DEL DELITO. EVOLUCIÓN, CRÍTICA Y PROSPECCIÓN

CAPÍTULO IV

EL CONCEPTO DE DELITO

1. LUGAR DEL DELITO ENTRE LOS FENÓMENOS JURÍDICOS Y DERECHO PENAL DE ACTO	333
2. DIFERENCIAS CON EL INJUSTO EXTRAPENAL	341
3. DELITOS Y CONTRAVENCIONES	346
4. DIVERSAS NOCIONES DEL DELITO	350

	PÁG.
4.1. Noción legal y "delito legal"	350
4.2. Noción constitucional	354
4.3. Noción formal	356
4.4. Noción substancial, jurídica y extra-jurídica	357
a) La teoría objetiva	357
b) La teoría subjetiva	357
c) El eclecticismo	358
4.5. Noción político-axiológica	359
4.6. Noción sociológica (delito natural)	360
4.7. Noción jurídica de Carrara	363
4.8. Noción analítica de Ferri	376
a) La "Escuela positiva"	376
b) Definición del delito legal	376
c) Sujeto activo	377
d) Sujeto pasivo	378
e) Objeto jurídico	380
f) Objeto material	380
g) La acción psíquica	381
h) La acción física	386
i) Daño público	388
j) Daño privado	388
4.9. Noción dogmática o técnico-jurídica en la doctrina y en el Código Penal ...	391

CAPÍTULO V

EVOLUCIÓN DEL CONCEPTO DOGMÁTICO DEL DELITO

1. LÍNEAS GENERALES DE LA EVOLUCIÓN	401
1.1. Breve excursio sobre la dogmática penal y el nuevo Código Penal	402
1.2. De la bipartición a la tripartición de los elementos	405
1.3. Del acto al autor	408
1.4. Doble juicio de valor	409
1.5. Integración de lo objetivo y lo subjetivo	414
1.6. Acuerdos y desacuerdos doctrinales	418
a) Los acuerdos	418
1) Pensamiento liberal	418
2) El método analítico	423
3) Los elementos o caracteres del delito y el delito como doble juicio de valor	426
4) Orden y estratificación de los elementos	427
5) La "teoría del indicio"	429

	PÁG.
6) El anclaje del delito en el mundo real u objetivo	430
b) Los desacuerdos	431
2. ESQUEMA CLÁSICO	437
2.1. Presentación y crítica	437
2.2. La acción causal	443
2.3. La tipicidad	449
2.4. La antijuridicidad	454
2.5. La culpabilidad	460
2.6. Conclusiones y perspectivas	465
3. ESQUEMA NEOCLÁSICO	470
3.1. Presentación y crítica	470
3.2. El concepto social de acción	478
3.3. Los elementos subjetivos del injusto	488
3.4. El tipo de injusto	497
3.5. La teoría normativa de la culpabilidad	503
3.6. Actualidad de este pensamiento	513
4. EL ESQUEMA FINALISTA	515
4.1. Los precursores del finalismo	515
4.2. Los fundadores y sus pretensiones	520
a) Niese	520
b) Armin Kaufmann	521
c) Reinhard Maurach	522
d) Busch	522
e) Schaffstein	522
f) Hirsch	523
g) Gössel y Zipf	523
h) Cousino Melver, Cury y Etcheverry	523
4.3. La estructura finalista del hecho punible	529
4.4. Filosofía y crítica general	538
4.5. El concepto de acción final	552
4.6. El tipo de comisión dolosa	566
4.7. El injusto de comisión dolosa	571
4.8. El reproche de culpabilidad	586
4.9. El hecho punible imprudente	600
a) La acción	607
b) La tipicidad	607
c) La antijuridicidad	609
d) La culpabilidad	610
4.10. Los delitos de omisión	611

	PÁG.
5. EL POSTFINALISMO	619
6. EL FUNCIONALISMO	622
6.1. El sistema de Roxin	624
6.2. El sistema de Jakobs	647