

ANTONIO VICENTE ARENAS



COMENTARIOS AL CÓDIGO PENAL COLOMBIANO

Tomo I

PARTE GENERAL

Quinta edición



EDITORIAL TEMIS
Bogotá - Colombia
1990



ÍNDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN

	PÁG.
1. Evolución histórica	1
2. Escuela clásica	2
3. Escuela positiva	3
4. Escuelas intermedias	4
5. Ciencias penales principales	5
6. Ciencias penales auxiliares	7
7. Derecho penal colombiano	8

TÍTULO I

DE LAS NORMAS RECTORAS DE LA LEY

CAPÍTULO ÚNICO

1. Legalidad	11
2. Garantías penales	11
3. Arbitrio judicial	12
4. Hecho punible	14
5. Noción jurídica	14
6. Noción sicológica	16
7. Noción positivista	16
8. Noción dogmática	18
9. Tipicidad	19
10. Antijuridicidad	21
11. Culpabilidad	22
12. Responsabilidad objetiva	22
13. Favorabilidad	24
14. Exclusión de analogía	29
15. Analogía autorizada	30
16. Igualdad ante la ley	32
17. Cosa juzgada	33
18. Conocimiento de la ley	34
19. Juez natural	37
20. Función de la pena y de las medidas de seguridad	38

TÍTULO II
DE LA APLICACIÓN DE LA LEY PENAL

	PÁG.
1. Territorialidad	39
2. El territorio nacional	40
3. Excepciones	41
4. Lugar donse se realiza el hecho punible	42
5. Territorialidad por extensión	43
6. Extraterritorialidad	43
7. Principio real o de defensa	44
8. Otra modalidad del principio de defensa	45
9. Estatuto personal	45
10. Sistema de la universalidad	46
11. Validez de la sentencia extranjera	46
12. Extradición	47
13. Fundamentos	47
14. Formas de extradición	48
15. Los tratados	48
16. Extradición de colombianos	49
17. Extradición de delincuentes políticos	49
18. Sistemas para tramitar y resolver	50
19. Procedimiento legal aplicable a falta de tratados	51

TÍTULO III
DEL HECHO PUNIBLE

CAPÍTULO I

CLASIFICACIÓN, TIEMPO Y FORMA
DEL HECHO PUNIBLE

1. Delitos y contravenciones	65
2. Clasificación de los delitos	65
3. Delitos de lesión y de peligro	66
4. Materiales y formales	66
5. De acción, de omisión y de comisión por omisión	66
6. Comunes y políticos	67
7. Generales y propios	68
8. Simples y complejos	69
9. Perfectos e imperfectos	69
10. Instantáneos y permanentes	69
11. Naturales y legales	71
12. Simples, calificados y privilegiados	71
13. Individuales y colectivos	71
14. De acción simple y de doble acción	71

	PÁG.
5. Independientes y conexos	72
6. De acción oficiosa y de instancia privada	73
7. Unisubsistentes y plurisubsistentes	73
8. Diferencia entre delito y contravención	73
9. Clasificación de las contravenciones	75
10. Acción y omisión	76
11. Tiempo del hecho punible	78
12. Causalidad	78
13. Concurso de causas	78

CAPÍTULO II

DE LA TENTATIVA

1. Tentativa	81
2. Tentativa punible	81
3. El sistema tradicional	82
4. El “iter criminis”	83
5. Elemento moral: la intención	84
6. Elemento físico: el riesgo	84
7. Imperfección del delito	86
8. Causa de la imperfección	87
9. Delitos que admiten tentativa	87
10. Infracciones que no admiten tentativa	88
11. Actos preparatorios punibles	89
12. Consumación subjetiva	89
13. Tentativa imposible	90
14. Tentativa desistida	92

CAPÍTULO III

DE LA PARTICIPACIÓN

1. Participación y codeincuencia	95
2. Requisitos de la participación	95
3. Autores cómplices	96
4. Doctrina de Carrara	96
5. Concurso de acción	97
6. Concurso de voluntad	99
7. Concurso de voluntad y de acción	100
8. Tentativa de complicidad	101
9. Complicidad en la tentativa	101
10. Complicidad de complicidad	101
11. Cambio de voluntades posterior al acuerdo	102
12. Cambio de voluntades concertadas para la acción	102
13. Sistema colombiano	102
14. Autores	103
15. Determinantes	106

	PÁG.
16. Determinación e instigación	108
17. Determinación y provocación	109
18. Cómplices	111
19. Participación por medio de actos positivos	113
20. Participación por medio de actos negativos	114
21. Participación por medio de actos posteriores	114
22. Participación en el delito culposo	115
23. Comunicabilidad de circunstancias	116
24. Elementos y circunstancias	117

CAPÍTULO IV

DEL CONCURSO DE HECHOS PUNIBLES

1. El concurso de delitos en el Código de 1936	118
2. Las reformas propuestas	118
3. Unificación de los concursos	118
4. Concurso formal aparente	122
5. Delito continuado	123
6. El sujeto pasivo en la continuación	127
7. Hechos punibles que se juzgan en un mismo proceso	128
8. Penalidad del concurso	129

CAPÍTULO SUPRIMIDO

DE LA REINCIDENCIA

1. Desaparece en el nuevo Código	131
2. Aspecto constitucional	131
3. Antecedentes legislativos	132
4. Naturaleza jurídica de la reincidencia	133
5. Sistemas	134
6. La reincidencia en el Código de 1936	135
7. Conclusión	136

CAPÍTULO V

DE LA JUSTIFICACIÓN DEL HECHO

1. Causales de justificación	137
2. Cumplimiento de un deber legal	138
3. Cumplimiento de orden legítima	139
4. Ejercicio de un derecho, actividad lícita o cargo público	142
5. Legítima defensa: fundamentos	143
6. Legítima defensa de tercero	145
7. Agresión actual o inminente	145
8. Agresión injusta	148
9. Defensa recíproca	150

10. Defensa del honor	150
11. Defensa de bienes	151
12. Proporcionalidad de la defensa	153
13. Presunción de legítima defensa	154
14. Defensa putativa	155
15. Estado de necesidad	159
16. Peligro actual o inminente	159
17. Riesgo para el derecho propio o ajeno	160
18. Peligro no evitable de otra manera	160
19. Ausencia de provocación	161
20. Ausencia de riesgo profesional	161
21. Proporcionalidad	161
22. Consentimiento del sujeto pasivo	163
23. Exceso punible	165
24. Teoría clásica	165
25. Casos de exceso	165

CAPÍTULO VI

DE LA INIMPUTABILIDAD

1. Quién es inimputable	169
2. Imputabilidad	170
3. Fundamento de la imputabilidad	170
4. La imputabilidad en los códigos	171
5. Los inimputables en la nueva ley	172
6. Los sordomudos	176
7. Los ebrios	178
8. Los enfermos mentales	180
9. Los enfermos mentales en el Código de 1890	181
10. Reformas propuestas en 1923 y 1925	181
11. Los enfermos mentales en el Código de 1936	182
12. Intoxicación crónica	183
13. Intoxicación con morfina, cocaína, etc.	183
14. Alcohólico	184
15. Grave anomalía síquica	184
16. Embriaguez patológica	186
17. Los menores	188
18. Legislación colombiana	188
19. Trastorno mental preordenado	190
20. Medidas aplicables	192
21. Trastorno mental transitorio	192
22. Menores	194
23. Conclusiones	194

CAPÍTULO VII

DE LA CULPABILIDAD

1. Formas de culpabilidad	196
2. Dolo	196

	PÁG.
3. Noción clásica del dolo	196
4. Noción positivista	197
5. El dolo en las legislaciones	197
6. Dolo directo y dolo indirecto	198
7. Determinado e indeterminado	199
8. Alternativo y eventual	200
9. Premeditado, deliberado y de ímpetu	201
10. Genérico y específico	202
11. Características del dolo específico	203
12. Dolo abierto y dolo disimulado	204
13. Dolo bueno y dolo malo	204
14. Dolo inicial y dolo subsiguiente	205
15. Dolo civil y dolo penal	206
16. Prueba del dolo	207
17. Presunción de dolo genérico	208
18. Cómo funciona la presunción de dolo	209
19. Presunción de dolo específico	209
20. Culpa	210
21. Definición de Carrara	211
22. División clásica de la culpa	211
23. Culpa civil y culpa penal	211
24. Elementos de la culpa	212
25. Primer elemento: actividad culposa	212
26. Segundo elemento: resultado dañoso	213
27. Tercer elemento: relación de causalidad	214
28. Culpa sin previsión	214
29. Culpa con previsión	215
30. Sistemas legales para la sanción de la culpa	216
31. Compensación de culpas	217
32. Culpa mediata y culpa inmediata	219
33. Tentativa en la culpa	219
34. Complicidad en la culpa	220
35. Clasificación de los delincuentes culposos	221
36. Preterintención	223
37. Punibilidad de conductas preterintencionales y culposas	224
38. Causales de inculpabilidad	226
39. Caso fortuito o fuerza mayor	226
40. Coacción insuperable	227
41. Justificación putativa	229
42. Error de tipo	230
43. Error accidental	233
44. Error o accidente	234
45. Error en la persona	234
46. Error en los medios de ejecución	235
47. Error en el objeto material	235
48. Calidades del sujeto pasivo real	236

49. Calidades del sujeto pasivo intencional	236
50. Un ejemplo de “aberratio”	237
51. La “aberratio” en el Código italiano	238

TÍTULO IV

DE LA PUNIBILIDAD

CAPÍTULO I

DE LAS PENAS

1. Sanciones	241
2. Noción clásica de la pena	241
3. Función de la pena	242
4. Noción positivista de las sanciones	243
5. Penas principales	244
6. Definición	244
7. Clasificación de las penas	245
8. Pena de muerte	246
9. Penas privativas de la libertad	248
10. Pena pecuniaria	248
11. Penas accesorias	248
12. Judicialidad y publicidad	250
13. Duración de la pena	250
14. Prisión y arresto	251
15. Multa	251
16. Interdicción de derechos y funciones públicas	253
17. Pérdida del empleo público u oficial	254
18. Penas accesorias a las de prisión o arresto	255
19. Cómputo de la detención preventiva	255
20. Cumplimiento de penas accesorias	256
21. Suspensión de la pena por enfermedad mental	256
22. Restricción domiciliaria	257
23. Prohibición del ejercicio de una industria, arte, profesión u oficio ...	257
24. Prohibición relacionada con bebidas alcohólicas	258

CAPÍTULO II

DE LAS CIRCUNSTANCIAS

1. Ira e intenso dolor	259
2. Comportamiento injusto	259
3. Grave injusticia	260
4. Reacción anímica	260

	PÁG.
5. Crítica a la disposición	261
6. Tres formas de individualización	264
7. Gravedad y modalidades del hecho punible	264
8. Grado de culpabilidad	265
9. Personalidad del agente	266
10. Clasificación de los delincuentes	266
11. Circunstancias de atenuación y agravación	267
12. Agravación por delito cometido contra empleado oficial	268
13. Empleados oficiales	268
14. Atenuación punitiva	269
15. Analogía	279
16. Agravación punitiva	280
17. Circunstancias modificadoras del delito	280
18. Circunstancias que agravan la pena	281
19. Aplicación de mínimos y máximos	294

CAPÍTULO III

CONDENA DE EJECUCIÓN CONDICIONAL

1. Subrogados penales	297
2. Condena condicional	297
3. Requisitos en cuanto a la pena	299
4. Impunidad legalizada	300
5. Requisitos en cuanto al condenado	301
6. Obligaciones del condenado	302
7. Se otorga en la sentencia	303
8. El periodo de prueba	304
9. Extinción de la condena	304
10. Perdón judicial	304

CAPÍTULO IV

DE LA LIBERTAD CONDICIONAL

1. Cuándo se concede	307
2. Diferencia con la rebaja de pena	308
3. Legislación sobre rebajas de pena	309
4. Requisitos y trámites para la libertad condicional	309
5. Obligaciones del liberado condicionalmente	311
6. Periodo de prueba	312
7. Restricciones	312

CAPÍTULO V

DE LA EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN Y DE LA PENA

	PÁG.
1. Causas de la extinción	314
2. Muerte del sindicado o condenado	314
3. Desistimiento	316
4. Prescripción	317
5. Prescripción de la acción penal	317
6. Prescripción en caso de concurso	319
7. Cuándo empieza a correr	319
8. Interrupción del término	320
9. Prescripción de la pena	320
10. Renuncia de la prescripción	322
1. Rehabilitación	323
2. Oblación	324
3. Amnistía e indulto	324

TÍTULO V

DE LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD

1. Diferencia entre penas y medidas de seguridad	328
2. Las medidas de seguridad en el Código Penal de 1936	330
3. Las medidas de seguridad en el nuevo Código	331
4. Internación en establecimiento psiquiátrico	331
5. Internación en establecimiento público o particular	331
6. Medida para los indígenas	331
7. Libertad vigilada	331
8. Obligaciones y atribuciones del juez	332
9. Detención preventiva	332
10. Prescripción	332

TÍTULO VI

DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA
DEL HECHO PUNIBLE

CAPÍTULO ÚNICO

1. Indemnización de perjuicios	334
2. Es cuestión fundamental del proceso	334
3. Clasificación del daño	335
4. Daño que no se puede valorar	337
5. La indemnización no es pena	339

6. Prescripción de la acción civil	339
7. Responsabilidad penal y responsabilidad civil	340
8. Comiso	340

ADDENDA

De la peligrosidad a la culpa	343
El tratado de extradición con los Estados Unidos	350
Eficacia temporal de la ley penal en nuestro derecho positivo	356
La preterintención en el nuevo Código Penal	360
Responsabilidad objetiva y preterintención	365
Homicidio preterintencional	369
Elemento subjetivo en la extorsión y en otros hechos punibles	373
Bibliografía	379
Índice de autores	381
Índice de disposiciones	383
Índice de materias	389