

NELSON SARAY BOTERO
Magistrado Sala Penal Tribunal Superior de Medellín

DOSIFICACIÓN JUDICIAL DE LA PENA



ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

EL DESCUIDO EN LA FIJACIÓN CONCRETA DE LA PENA

El descuido en la fijación concreta de la pena	5
--	---

CAPÍTULO II

AFECTACIÓN DE LOS LÍMITES MÍNIMO Y MÁXIMO DE LA PENA

1. Establecimiento legal de la pena.....	11
2. Dispositivos que modifican los extremos punitivos del tipo penal.....	14
3. Reglas para seguir cuando se afectan los límites mínimo y máximo del tipo penal.....	17
4. Identificación del límite que se afecta.....	18
4.1. Si la pena se aumenta o disminuye en una proporción determinada, ésta se aplicará al mínimo y al máximo de la infracción básica.....	19
4.1.1. Aumento en una proporción determinada	19
4.1.2. Disminución en una proporción determinada	22
4.2. Si la pena se aumenta hasta en una proporción, ésta se aplicará al máximo de la infracción básica.....	23
4.3. Si la pena se disminuye hasta en una proporción, ésta se aplicará al mínimo de la infracción básica.....	25
4.4. Si la pena se aumenta en dos proporciones, la menor se aplicará al mínimo y la mayor al máximo de la infracción básica	26
4.5. Si la pena se disminuye en dos proporciones, la mayor se aplicará al mínimo y la menor al máximo de la infracción básica	28
5. La ley expresamente indica el límite punitivo que se afecta	30

CAPÍTULO III

LOS CUARTOS O ÁMBITOS DE MOVILIDAD

1. Fijación de los ámbitos de movilidad o cuartos de movilidad	35
2. Forma en que se fijan los ámbitos de movilidad o cuartos de movilidad.....	38

CAPÍTULO IV
CIRCUNSTANCIAS QUE NO AFECTAN LOS LÍMITES PUNITIVOS

1. Motivación expresa, clara y específica tanto fáctica como jurídica de las circunstancias de mayor punibilidad (art. 58 CP).....	45
2. Síntesis de la línea jurisprudencial de la imputación de causales genéricas de agravación punitiva.....	45
2.1. Primera posición.....	45
2.2. Segunda posición	46
2.3. Tercera posición.....	47
2.4. Cuarta posición.....	47
3. Infracción de la congruencia por deducción de causales de agravación no expresamente imputadas	50
4. Oportunidades para la imputación de circunstancias genéricas de mayor punibilidad (art. 58 CP).....	51
4.1. En la audiencia de imputación de cargos	51
4.2. En el escrito de acusación.....	53
4.3. En el escrito o acta de acuerdo	54
4.4. En la alegación de conclusión por parte de la Fiscalía	55
5. Circunstancias genéricas de menor punibilidad (art. 55 CP).....	57

CAPÍTULO V
LÍMITE MÁXIMO DE LA PENA

1. Pena de prisión individual	61
2. Pena de prisión en concurso de delitos	61
3. Pena de multa.....	62
4. Conclusiones sobre el límite máximo de la pena	62
4.1. Primero	62
4.2. Segundo	64

CAPÍTULO VI
CRITERIOS PARA SEGUIR EN EL ÁMBITO DE MOVILIDAD FIJADO

1. Consagración legal (art. 61 C.P. 2000).....	67
2. Criterios ineludibles	67
3. Antecedentes personales y personalidad del justiciable.....	68
4. Criterios generales de movilidad.....	72

INDICE GENERAL

VII

4.1. La mayor gravedad de la conducta	72
4.2. La menor gravedad de la conducta	75
4.3. El daño real creado.....	75
4.4. El daño potencial creado	76
4.5. La naturaleza de las causales que agraven la puni- bilidad	76
4.6. La naturaleza de las causales que atenúen la puni- bilidad	77
4.7. El grado de culpabilidad	77
4.8. La necesidad de pena en el caso concreto.....	79
4.9. La función que la pena ha de cumplir en el caso concreto.....	79
4.9.1. Prevención general	79
4.9.2. Retribución justa	80
4.9.3. Prevención especial	81
4.9.4. Reinserción social	81
4.9.5. Protección al condenado.....	82
5. Las funciones y fines de la pena son diferentes a las circunstancias de agravación.....	82
6. Criterios de movilidad en la tentativa	83
6.1. El mayor grado de aproximación al momento con- sumativo del delito.....	85
6.2. El menor grado de aproximación al momento con- sumativo del delito.....	85
7. Criterios de movilidad en la complicidad.....	86
8. Criterios de movilidad en la pena principal de multa y su acumulación.....	87

**CAPÍTULO VII
PENA IRREGULAR**

1. Conservación o financiación de plantaciones.....	91
2. Porte ilegal de armas de fuego de defensa personal.....	92

**CAPÍTULO VIII
MOTIVACIÓN Y DISCRECIÓN JUDICIAL**

1. Principios de proporcionalidad y razonabilidad	97
2. Autonomía judicial en la fijación de pena.....	102

3. Ausencia de motivación por el juez de primera instancia 103
4. Motivación por la segunda instancia ante ausencia de argumentación del *a quo* 104

CAPÍTULO IX
AUDIENCIA DE INDIVIDUALIZACIÓN DE LA PENA Y SENTENCIA
(Art. 447 Ley 906 de 2004)

1. La audiencia de individualización de la pena y sentencia no es oportunidad para variar los extremos punitivos 111
2. Momento para la presentación de los antecedentes penales en contra del imputado o acusado 111

CAPÍTULO X
LOS BENEFICIOS PENALES

1. Concepto de beneficios penales 117
2. El artículo 61 del Código Penal no regula situaciones posteriores a la comisión del delito 117

CAPÍTULO XI
REBAJA DE PENA POR REPARACIÓN DE PERJUICIOS (Art. 269 CP)

1. Consagración legal y requisitos 121
2. Se aplica para delitos consumados y tentados 121
3. Pago del perjuicio en su totalidad y la transacción o conciliación 123
4. La reparación es instituto de rebaja de pena, no de atenuación de responsabilidad 124
5. La reparación debe ser integral 126
6. La rebaja por reparación no concurre con las circunstancias de menor punibilidad del artículo 55 del Código Penal 127
7. Motivación de los criterios para la rebaja por reparación (art. 269 CP/2000) 127
8. Los criterios del artículo 269 del Código Penal de 2000 y del artículo 61 del Código Penal de 2000 132
9. Criterios para la rebaja de pena por reparación integral 135

CAPÍTULO XII
REBAJA DE PENA POR ALLANAMIENTO A CARGOS

- Rebaja de pena por allanamiento a cargos 139

CAPÍTULO XIII
EJERCICIOS DE TASACIÓN DE PENA POR
FENÓMENOS POSTDELICTUALES

Ejercicios de tasación de pena por fenómenos postdelictuales	145
--	-----

CAPÍTULO XIV
PENA EN DELITO CONTINUADO

1. Consagración legal.....	153
2. El delito continuado es figura jurídica autónoma, independiente y no forma parte del concurso de delitos.....	153
3. Tasación de la pena en el delito continuado	157

CAPÍTULO XV
PENA EN DELITO MASA

1. Consagración legal.....	163
2. El delito masa es figura jurídica autónoma, independiente y no forma parte del concurso de delitos.....	163
3. Tasación de la pena en el delito masa	164

CAPÍTULO XVI
PENA EN CONCURSO DE CONDUCTAS PUNIBLES

1. Consagración legal.....	167
2. Penas principales de prisión.....	167
3. Se acumulan penas de igual naturaleza	171
4. Criterios y limitantes para la dosificación de penas en concurso de delitos.....	172
5. Concurso de penas principales de multa	173
6. Redosificación de pena por ley posterior (favorabilidad)	174
7. El respeto de los criterios de individualización de la pena en tránsito de leyes favorables.....	176
8. Algunos casos problemáticos de concurso de conductas punibles	177
8.1. Porte ilegal de armas de fuego y munición	177
8.2. Porte ilegal de armas de fuego de defensa personal y de uso privativo de las fuerzas armadas.....	177
8.3. Porte ilegal de la misma arma de fuego.....	178

8.4. Concurso entre porte ilegal de armas de fuego y homicidio.....	178
8.5. Concurso entre porte ilegal de granada de fragmentación y homicidio.....	180
8.6. Hurto de arma de fuego y porte ilegal de la misma.....	181
8.7. Hurto calificado por violencia sobre la persona y secuestro	183
8.8. Verbos alternativos en el delito tipo de tráfico de estupefacientes (art. 376 CP/2000).....	185

CAPÍTULO XVII
ACUMULACIÓN JURÍDICA DE PENAS
POR LOS JUECES DE EJECUCIÓN

1. Consagración legal.....	189
2. Juez de ejecución de penas y medidas de seguridad competente para decidir sobre la acumulación	190
3. Requisitos para la acumulación jurídica de penas.....	191
4. Acumulación de pena privativa de la libertad y de prisión domiciliaria.....	194
5. No hay acumulación jurídica en concursos de concursos.....	195
6. Impugnaciones contra decisiones de los jueces de ejecución de penas en procesos terminados en el sistema acusatorio penal.....	196

CAPÍTULO XVIII
TASACIÓN DE PENA POR LA JURISPRUDENCIA
DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA

1. Primero.....	201
2. Segundo.....	202
3. Tercero.....	204
4. Cuarto.....	206
5. Quinto.....	207