

Índice

Siglas y abreviaturas.....	39
Prólogo.....	41
Una lectura Necesaria.....	45

Capítulo I CONCEPTOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO PENAL

1.1.- Generalidades.....	1
1.2.- Definición de derecho penal.....	3
1.2.1.- Definición de derecho penal.....	3
1.2.2.- Definición de derecho penal/ Criterio FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	4
1.2.3.- Definición de derecho penal/ Criterio REYES ECHANDÍA.....	5
1.2.4.- Nuestro criterio.....	5
1.3.- Derecho Penal y poder punitivo.....	6
1.4.- Naturaleza del derecho penal.....	7
1.4.1.- El derecho penal es derecho no moral.....	7
1.4.2.- El derecho penal es derecho positivo.....	8
1.4.3.- El derecho penal es un derecho público.....	9

Capítulo II DERECHO PENAL PRIMITIVO

2.1.- Generalidades.....	11
2.2.- Derecho penal primitivo/ idea de venganza.....	11
2.2.1.- Tabú.....	11
2.2.2.- Venganza.....	13
2.2.2.1.- Venganza divina.....	14
2.2.2.2.- Venganza privada.....	14
2.2.2.3.- Venganza pública.....	14

Capítulo III DERECHO PENAL EN LA ANTIGÜEDAD

3.1.- Generalidades.....	15
3.2.- Derecho penal de los griegos.....	15
3.3.- Derecho Penal Romano/Evolución del Concepto de Delito.....	17

3.3.1.- Elementos para la comisión de un delito.....	18
3.3.1.1.- La persona.....	18
3.3.1.2.- La voluntad.....	19
3.3.1.3.- El hecho.....	20
3.3.2.- Eficacia de la Ley Penal por razón de las personas y del lugar.....	21
3.3.3.- Delitos Públicos y Privados en la Antigua Roma.....	21
3.3.3.1.- Delitos Privados-Generalidades.....	21
3.4.- Derecho penal alemán/ Germánica.....	22
3.4.1.- Derecho Alemán / época Franca.....	24
3.5.- Derecho Penal Colombiano.....	25

Capítulo IV

PENSAMIENTO PENAL ILUMINISTA

4.1.- Derecho penal liberal/ generalidades.....	37
4.2.- Pensamiento Iluminista/ principales representantes.....	38
4.2.1.- BECCARIA CESARE BONESANA.....	38
4.2.2.- JOHN HOWARD.....	40
4.2.3.- JEAN PAUL MARAT.....	41
4.2.4.- GIANDOMENICO ROMAGNOSI.....	42
4.3.- Declaración Universal de los derechos del Hombre y del Ciudadano.....	43

Capítulo V

ESCUELAS CLÁSICAS Y POSITIVISTAS DEL DERECHO PENAL

5.1.- Escuela clásica del derecho penal.....	47
5.2.- Escuela positivista.....	49
5.3.- Escuela de la Política Criminal alemana / FRANZ VON LISZT: En la Escuela alemana.....	51
5.4.- Escuela social.....	53

Capítulo VI

CONTROL SOCIAL Y DERECHO PENAL

6.1.- Comportamiento desviado y control social.....	55
6.2.- El Derecho Penal como medio de Control Social – Principio de Intervención Mínima o Ultima Ratio.....	56
6.3.- Límites del Ius puniendi.....	57
6.3.1.- Límites del Ius puniendi en la jurisprudencia.....	58

6.3.2.- Orientar la legislación penal.....	58
6.4.- Política criminal.....	59
6.4.1.- Política criminal criterio Corte Constitucional.....	60
6.5.- Función político criminal del tipo penal.....	62
6.5.1.- Función de garantía.....	62
6.5.2.- Función selectiva.....	63
6.5.3.- Función de taxatividad.....	63
6.5.4.- Criterio de la Corte Constitucional/ El principio de estricta legalidad y los tipos penales abiertos y en blanco.....	64
6.5.5.- Función indiciaria de la antijuridicidad.....	67

Capítulo VII

SISTEMAS CAUSALES / FINALISTAS

7.1.- Fundamento.....	69
7.2.- Voluntad.....	69
7.3.- Expresión de la voluntad.....	71
7.4.- Ausencia de acción.....	71
7.5.- Estructura subjetiva/ objetiva.....	72
7.6.- El tipo.....	72
7.7.- La antijuridicidad.....	73
7.8.- Culpabilidad.....	74
7.9.- Causalidad en las fases formas del delito.....	75
7.10.- Causalidad en la omisión.....	76
7.11.- Posición sistemática de la causalidad y su crítica.....	77
7.12.- Jurisprudencia.....	78

Capítulo VIII

SISTEMA FINALISTA

8.1.- Generalidades.....	79
8.2.- Orígenes del finalismo.....	79
8.3.- Estructura faltista del delito.....	80
8.4.- Acción.....	81
8.5.- Acción y resultado.....	82
8.6.- Función y consecuencia del concepto de acción.....	84
8.7.- Omisión.....	86
8.8.- Tipo penal.....	87
8.9.- Tipo penal doloso.....	88

8.10.- Tipos culposos y omisivos.....	89
8.11.- Reacción tipo/ antijuridicidad.....	89
8.12.- Causas de justificación.....	90

Capítulo IX

PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES DEL DERECHO PENAL

9.1.- Enunciado y antecedentes.....	93
9.2.- Nullum crimen sine lege.....	94
9.3.- Significado del principio de legalidad.....	95
9.4.- Principio de prohibición de exceso o proporcionalidad en el sentido amplio.....	96
9.5.- Proporcionalidad en sentido estricto.....	96
9.6.- Principio de igualdad.....	97
9.6.1.- Paritaria.....	98
9.6.2.- Valorativa.....	98
9.7.- Repercusiones del principio de igualdad en el derecho penal.....	99
9.7.1.- Frente al legislador.....	99
9.7.2.- Frente al juez.....	99
9.8.- Presunción de inocencia.....	99
9.8.1.- Presunción de inocencia y derecho penal sustantivo.....	102
9.8.2.- Regla de juicio.....	102
9.8.3.- Como regla de tratamiento.....	102

Capítulo X

PRINCIPIOS Y NORMAS RECTORAS

10.1.- Concepto de principios.....	105
10.2.- Principios del derecho penal.....	106
10.3.- Principio de intervención mínima.....	109
10.4.- Principio de protección de bienes jurídicos.....	111
10.5.- Principio de la dignidad de la persona.....	116
10.6.- Concepto de norma rectora.....	119
10.7.- Características de las normas rectoras.....	121
10.8.- Funciones de las normas rectoras.....	122
10.8.1.- Límites del Ius puniendi.....	122
10.8.1.1.- Límites del Ius puniendi en la jurisprudencia.....	122
10.8.2.- Orientar la legislación penal.....	123

Capítulo XI

LOS MODELOS TELEOLÓGICOS-VALORATIVOS

11.1.- Propuesta tópica de ROXIN.....	125
11.2.- Propuesta sistemática de GÜNTHER JAKOBS.....	130
11.3.- Una solución desde el pensamiento sistemático.....	133

Capítulo XII

NORMA PENAL

12.1.- Generalidades.....	135
12.2.- Presto y sanción.....	135
12.3.- Característica de la norma penal.....	136
12.3.1.- Generalidad.....	136
12.3.2.- La bilateralidad.....	137
12.3.3.- Coercibilidad.....	137
12.4.- Destinatarios de la norma penal.....	138

Capítulo XIII

FUENTES DEL DERECHO PENAL

13.1.- Generalidades.....	141
13.2.- Clasificación de las fuentes de derecho penal.....	143
13.3.- Fuentes inmediatas.....	144
13.3.1.- Constitución.....	144
13.3.2.- Leyes en sentido propio o formal.....	146
13.3.2.1.- Ley penal en blanco.....	146
13.4.- Fuentes mediatas.....	147
13.4.1.- Tratados internacionales sobre derechos humanos.....	147
13.4.2.- Bloque de la constitucionalidad como fuente de derecho penal/criterio de la Corte Constitucional.....	148
13.5.- Definición Jurisprudencia.....	150
13.5.1.- Obligatoriedad de la jurisprudencia Constitucional/Criterio de la Corte.....	150
13.6.- Doctrina.....	152
13.6.1.- Funciones de la Doctrina Científica.....	152
13.6.2.- Función Práctica.....	152
13.6.3.- Función Crítica.....	152
13.6.4.- Función Creadora.....	152
13.6.5.- Influencia de la Doctrina.....	153
13.6.6.- Valor de la Doctrina como fuente del Derecho.....	153

13.7.- Definición Costumbre.....	153
13.8.- Analogía criterio de FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	154
13.9.- Principios generales del derecho.....	154

Capítulo XIV

INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL

14.1.- Generalidades.....	157
14.2.- Definición de interpretación.....	158
14.3.- Teorías sobre la interpretación.....	159
14.3.1.- La teoría subjetiva de la interpretación.....	160
14.3.2.- Teoría objetiva de la interpretación.....	160
14.4.- Objetivo de la interpretación.....	162
14.5.- Valor de interpretaciones precedentes.....	163
14.6.- Clasificación de los métodos de interpretación.....	163
14.6.1.- Gramatical.....	164
14.6.2.- Sistemático.....	165
14.6.3.- Histórico.....	165
14.6.4.- Teleológico.....	165
14.6.5.- Doctrinal.....	166
14.6.6.- Judicial.....	166
14.6.7.- Racional.....	166
14.6.8.- Sistemático.....	166
14.6.9.- Político.....	167
14.6.10.- Extensiva.....	167

Capítulo XV

LÍMITES TEMPORALES DE LA LEY PENAL

15.1.- Generalidades.....	169
15.2.- Validez temporal de la ley.....	169
15.2.1.- Temporalidad de la ley / Criterio de la Corte Constitucional.....	171
15.3.- Irretroactividad de la ley penal.....	176
15.4.- Sucesión de leyes.....	176
15.5.- Retroactividad como excepción del principio de legalidad.....	176
15.6.- Que se entiende por permisiva favorable.....	177
15.7.- Determinación de la ley más favorable.....	178
15.8.- Aplicación retroactiva de la nueva ley.....	178
15.8.1.- No se ha iniciado el proceso penal.....	179

15.8.2.- El sujeto está siendo juzgado de acuerdo a la ley precedente.....	179
15.8.3.- El sujeto ha sido condenado conforme a la ley anterior.....	180

Capítulo XVI

LÍMITE ESPACIAL DE LA LEY PENAL

16.1.- Territorialidad de la ley penal.....	181
16.2.- Concepto de territorio.....	182
16.3.- Lugar de comisión del delito criterio del doctrinario FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	183
16.3.1.- Teoría de la acción.....	183
16.3.2.- Teoría del resultado.....	183
16.3.3.- Teoría mixta o de la ubicuidad.....	183
16.4.- Extraterritorialidad.....	184
16.4.1.- Principio de defensa activa o absoluta.....	184
16.4.2.- Principio absoluto de responsabilidad funcional.....	185
16.4.3.- Principio de nacionalidad o personalidad.....	185
16.4.4.- Principio de defensa relativa.....	185
16.4.5.- Estatuto mundial.....	186
16.4.6.- Principio de representación.....	186

Capítulo XVII

DERECHO PENAL INTERNACIONAL / ESTATUTO DE ROMA

17.1.- Generalidades Corte Penal Internacional.....	187
17.2.- Sistema Universal de Derechos Humanos.....	190
17.3.- El Derecho Internacional Humanitario.....	194
17.3.1.- El derecho internacional humanitario y el derecho internacional de los derechos humanos.....	196
17.4.- El principio de legalidad en el Estatuto de Roma.....	197
17.5.- Criterio de la Corte Constitucional.....	202
17.5.1.- El control de constitucionalidad sobre el Estatuto de Roma y su ley aprobatoria.....	204
17.5.2.- Las características especiales de la revisión del Estatuto de Roma.....	207
17.5.3.- Imprescriptibilidad.....	210
17.5.4.- Pronunciamientos de la Corte con posterioridad a la sentencia.....	214
17.5.5.- A modo de conclusión.....	221

Capítulo XVIII EXTRADICIÓN

18.1.- Generalidades.....	225
18.2.- Definición.....	226
18.3.- Fuente de la extradición.....	227
18.4.- Clasificación de la extradición.....	227
18.5.- Extradición Activa.....	227
18.5.1.- Extradición Pasiva.....	228
18.5.2.- Extradición Re extradición.....	228
18.5.3.- Extradición en Tránsito.....	229
18.6.- Principios Rectores de la Extradición.....	229
18.6.1.- Principio de legalidad.....	229
18.6.2.- Principio de la especialidad.....	231
18.6.3.- Juez natural.....	231
18.6.4.- Principio de doble incriminación.....	232

Capítulo XIX AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

19.1.- Generalidades.....	233
19.2.- Definición de Autor y partícipe.....	234
19.2.1. Partícipe.....	236
19.2.1.1.- Fundamento de la punibilidad.....	238
19.2.1.2.- Partícipes.....	238
19.2.1.3.- El Interviniente.....	239
19.3.- Autoría y participación en los delitos omisivos.....	241
19.4.- Determinador.....	242
19.5.- Características del Determinador.....	243
19.6.- Responsabilidad del instigador.....	244
19.7.- Cómplice.....	244
19.8.- Características de la complicidad.....	245
19.8.1.- Colaboración no es decisiva.....	245
19.8.2.- Subsidiaridad del cómplice.....	245
19.8.3.- Causalidad y voluntad de ayuda.....	246
19.9.- Construcción y contenido del dominio del hecho.....	246
19.10.- Autoría en el concepto funcionalista.....	250
19.10.1.- Evolución del concepto de dominio.....	251
19.10.2.- Posiciones de la teoría del dominio del hecho.....	252
WELZEL.....	252

MAURACH.....	253
GALLAS.....	254
JESCHECK.....	254
GÓMEZ JIMÉNEZ.....	254
LATAGLIATTA.....	255
BUSTO RAMÍREZ-HORMAZÁBAL MALARÉE.....	255
FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	256
19.10.3.- Teorías de los delitos en la infracción de un deber.....	256

Capítulo XX

TIPO PENAL

20.1.- Necesidad del tipo Penal -Nullum crimen sine lege.....	259
20.2.- Naturaleza jurídica de tipo.....	261
20.3.- Definición de tipo penal visión inicial.....	262
20.4.- Definición de tipo penal en sentido estricto.....	263
20.5.- Posiciones doctrinarias sobre la tipicidad/ Doctrina colombiana.....	265
20.5.1.- Posición de REYES ECHANDÍA.....	265
20.5.2.- Posición de FERRE OLIVE, NÚÑEZ PAZ, RAMÍREZ BARBOSA.....	266
20.5.3.- Doctrina alemana/ Posición de GRAF ZU DOHNA.....	266
20.5.4.- Doctrina alemana ROXIN.....	267
20.5.5.- Doctrina española/ MUÑOZ CONDE.....	268
20.5.6.- Nuestra posición.....	268
20.6.- Criterio de la Corte Constitucional/Tipicidad.....	269
20.7.- Definición de tipo penal en sentido estricto.....	271
20.8.- Tipo y adecuación típica.....	272
20.9.- Elementos que integran el tipo.....	273
20.9.1.- Sujeto activo.....	273
20.9.2.- Sujeto pasivo.....	273
20.10.- Conducta en su doble faz objetiva y subjetiva.....	274
20.11.- Funciones del tipo penal.....	274
20.12.- Tipo y antijuricidad concepto.....	275
20.13.- Tipo y culpabilidad.....	276
20.14.- Afectación del bien jurídico (lesión o peligro de lesión).....	277
20.15.- Delitos de resultado.....	277
20.16.- Delitos de mera actividad.....	277
20.17.- Delitos permanentes.....	278
20.18.- Delitos de Estado.....	278

20.19.- Delitos de lesión.....	278
20.20.- Delitos de peligro.....	278
20.21.- Delitos simples y pluriofensivos.....	280

Capítulo XXI **ATIPICIDAD**

21.1.- Atipicidad.....	281
21.2.- Atipicidad por falta de elemento del tipo.....	282
21.3.- Atipicidad por falta de sujeto activo calificado.....	283
21.4.- Atipicidad por falta de elemento de acto.....	283
21.5.- Atipicidad por ausencia de lesividad o por lesiones de bagatela.....	284
21.6.- Atipicidad por falta de imputación jurídica.....	284
21.7.- Atipicidad por ejercicio de un derecho.....	285
21.7.1.- Un consentimiento libre de vicios, es decir no contentivo de error, dolo o violencia.....	285
21.7.2.- Que el bien jurídico sea patrimonial o extra patrimonial y el sujeto pasivo pueda disponerlo.....	286
21.8.- Atipicidad de la conducta por ausencia de elementos objetivos.....	287
21.9.- Atipicidad de la conducta por ausencia de elementos subjetivos.....	288
21.10.- Efecto de la atipicidad.....	288

Capítulo XXII **ANTI JURICIDAD**

22.1.- Generalidades.....	291
22.2.- Posiciones doctrinarias sobre la Antijuridicidad/Doctrina Colombiana.....	293
22.2.1.- Criterio de: FERRE OLIVE, NÚÑEZ PAZ, RAMÍREZ BARBOSA.....	293
22.2.2.- Criterio de: REYES ECHANDÍA.....	295
22.2.3.- Criterio de: MOLINA ARRUBLA.....	296
22.3.- Posiciones doctrinarias sobre la Antijuridicidad / alemán.....	297
22.3.1.- Criterio de: JESCHECK HANS.....	297
22.3.2.- Criterio de: WELZEL.....	298
22.4.- Posiciones doctrinarias sobre la Antijuridicidad / Doctrina Española.....	299
22.4.1.- Criterio de: MIR PUIG.....	299
22.5.- Nuestro criterio.....	299
22.6.- Criterio de la Corte Constitucional/Antijuridicidad en el derecho penal constitucionalizado.....	300

22.7.- Naturaleza jurídica de la antijuridicidad.....	301
Señala BEHNAM: “La antijuridicidad en la doctrina alemana, es la unión de dos elementos:.....	301
22.8.- Vocablos pertenecientes a la norma.....	302
22.8.1.- Sin justa causa.....	302
22.8.2.- Lo ilícito.....	302
22.8.3.- Antisocial.....	303
22.8.4.- Lo antijurídico.....	303
22.9.- Conocimiento de la antijuridicidad.....	303
22.10.- Concepto material del injusto.....	304
22.11.- Carácter lesivo de bienes jurídicos/ bien jurídicamente tutelado por la ley penal.....	305
22.12.- Ausencia de justa causa en la afectación del bien/ sin justa causa.....	305

Capítulo XXIII

CONTENIDO DE ANTIJURIDICIDAD MATERIAL Y BIEN JURÍDICO

23.1.- Generalidades.....	307
23.2.- Desvalor del acto.....	308
23.3.- Desvalor del resultado.....	309
23.4.- Principio del bien jurídico.....	311
23.5.- Márgenes constitucionales en el ejercicio de la potestad de configurar los delitos/ Criterio Corte Constitucional.....	311
23.5.1.- El principio de legalidad y sus dos vertientes.....	312
23.5.2.- El principio de estricta legalidad y los tipos penales abiertos y en blanco.....	313
23.6.- Principio de Proporcionalidad.....	316

Capítulo XIV

ERROR DE TIPO

24.1.- Concepto de error.....	319
24.2.- Conocimiento del error.....	319
24.3.- Recensión de la teoría del error en el derecho penal.....	321
24.3.1.- Etapa primaria.....	321
24.3.2.- Etapa intermedia.....	321
24.3.2.- Etapa reciente.....	322
24.4.- Error de tipo en la jurisprudencia de la Sala Penal.....	323
24.5.- Criterio sobre el error/ FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	325

24.6.- Error de tipo en la ley.....	326
24.7.- Función del error de tipo.....	326
24.8.- Error vencible de tipo.....	327
24.9.- Error invencible de tipo.....	328
24.10.- Especie de errores de tipo.....	328
24.10.1.- Error sobre los elementos descriptivos.....	328
24.10.2.- Error sobre la existencia del bien jurídico.....	330
24.10.3.- Errores sobre el curso causal.....	330
24.10.4.- Los errores sobre las condiciones objetivas de punibilidad o sobre decisiones de procedibilidad.....	331
24.11.- Error in persona.....	331
24.12.- Aberratio ictus.....	332

Capítulo XXV

ERROR DE PROHIBICIÓN

25.1.- Generalidades.....	335
25.2.- Error de prohibición.....	336
25.3.- Distinción entre el error de tipo y el error de derecho.....	337
25.4.- Error de prohibición clasificación.....	338
25.4.1.- Directo o abstracto.....	338
25.4.2.- Error de producción indirecto o concreto.....	339
25.4.2.1.- Invencible, inevitable o absoluto.....	339
25.4.2.2.- Vencible, evitable o relativo.....	340
25.4.3.- Error sobre la existencia jurídica de la justificación no reconocida.....	340
25.4.4.- Error sobre los límites de justificación reconocidas.....	340
25.4.4.1.- Error sobre los presupuestos fácticos de las justificantes reconocidas.....	340
25.5.- El error de prohibición en las teorías causalista y finalista del derecho penal.....	341
25.5.1.- Finalismo y teoría de culpabilidad /Criterio de FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	342
25.6.- Teorías explicativas del error de prohibición.....	342
25.6.1.- Error de prohibición desde la psicología.....	342
25.6.2.- Causalismo clásico.....	343
25.6.3.- Finalismo.....	344
25.6.4.- Análisis de la teoría del error VÁSQUEZ VÁSQUEZ.....	345
25.7.- Valoración del Error de Prohibición.....	345

Capítulo XXVI

DELITO

26.1.- Definición de delito.....	347
26.2.- Noción formal y real de delito.....	350
26.3.- Posiciones doctrinarias sobre la definición de delito.....	354
26.3.1.- Definición de delito en la Doctrina alemana/ WELZEL HANS.....	354
26.3.2.- Delito como injusto merecedor de pena/ JESCHECK HANS HEINRICH.....	354
26.4.- Definición de delito en la doctrina española.....	356
26.4.1.- Definición de delito conforme a MIR PUIG SANTIAGO.....	356
26.4.2.- Definición de delito conforme a PUIG PEÑA FEDERICO.....	356
26.4.3.- Definición de delito conforme a CALÓN CUELLO.....	357
26.5.- Definición de delito en la Doctrina argentina.....	357
26.5.1.- Definición de delito SEBASTIÁN SOLER.....	357
26.6.- Definición de delito en la Doctrina italiana.....	358
26.6.1.- Definición de delito ANTOLISEI.....	358
26.7.- Definición de delito en la Doctrina colombiana.....	359
26.7.1.- Definición de delito FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	359
26.7.2.- Definición de delito REYES ECHANDÍA.....	359
26.7.3.- Definición de delito SALAZAR MARÍN.....	360
26.8.- Nuestra posición/ Delito típico, antijurídico y culpable.....	360
26.9.- Criterio de la Corte Constitucional sobre la definición tripartita del delito.....	361
26.9.1.- La tipicidad penal y el principio de legalidad.....	362
26.10.- Delito y contravención.....	362
26.11.- Delitos penales en blanco criterio Corte Constitucional.....	363
26.11.1.- Tipo Penal en Blanco-Requisitos para que remisión a normas de rango administrativo sea constitucional.....	364
26.12.- Delito en la teoría general del derecho.....	364
26.12.1.- Hechos no voluntarios o naturales.....	365
26.12.2.- Hechos voluntarios.....	365
26.13.- El delito como hecho jurídico voluntario.....	366
26.14.- Teoría del delito y sus divisiones.....	367
26.15.- Aspectos del delito.....	368
26.16.- Especie de delito.....	371

Capítulo XXVII

DERECHO PENAL DEL ACTO

27.1.- Estructura Objetiva / subjetiva del acto.....	373
--	-----

Capítulo XXVIII

AUSENCIA DE ACTO

28.1.- Supresión de conciencia.....	377
28.2.- Medio de prueba del Estado de inimputabilidad.....	379
28.3.- Criterio de la Jurisprudencia de la Corte Constitucional.....	380
28.4.- Perturbación de conciencia.....	383
28.5.- Falta de voluntad en el acto.....	384
28.6.- Ausencia de conducta por falta de actividad propia.....	384
28.7.- Fuerza física irresistible – vis absoluta-.....	385
28.8.- Requisitos de la fuerza.....	386
28.9.- Vis mayor.....	386
28.10.- Desarrollo legal en Colombia de la fuerza mayor.....	386
28.11.- Consecuencia de la ausencia de acto.....	387

Capítulo XXIX

ACCIÓN

29.1.- Acción en general.....	389
29.2.- Análisis del concepto de acción.....	392
29.2.1.- Conducta o comportamiento exterior.....	392
29.2.2.- Un comportamiento humano, entendido el hombre como persona física.....	393
29.2.3.- Comportamiento voluntario.....	394
29.2.4.- La acción debe producir algún cambio en el mundo exterior.....	395
29.3.- Causalidad.....	395
29.4.- Teoría de la equivalencia de causas / conditio sine qua non.....	396
29.4.1.- Críticas.....	397
29.5.- Teoría de la preponderancia.....	397
29.5.1.- Crítica.....	397
29.6.- Teoría de la condición más eficaz.....	397
29.6.1.- Críticas.....	398
29.7.- Teoría de la causa eficiente / o de la causalidad.....	398
29.7.1.- Críticas.....	398
29.8.- Teoría de la causa próxima.....	398
29.8.1.- Crítica.....	399

29.9.- Teoría de la causa adecuada.....	399
29.9.1.- Críticas.....	399
29.10.- Toma de posición/ funciones del concepto acción (criterio de FERNÁNDEZ CARRASQUILLA).....	400
29.11.- Omisión.....	400
29.12.- Resultado.....	403
29.13.- ¿Cuál de las dos posturas es la correcta?.....	404

Capítulo XXX

DOLO

30.1.- Consideraciones preliminares.....	405
30.2.- Dolus bonus. Dolo malus.....	405
30.3.- El origen de la clasificación del dolo como mitigación del producto de la voluntad.....	406
30.4.- El Estado social y democrático del derecho en el derecho penal.....	409
30.5.- Dolo eventual y el Nacional Socialismo (Nazismo).....	410

Capítulo XXXI

CONSECUENCIAS BÁSICAS DE LA DOGMÁTICA DEL DOLO

31.1.- Generalidades.....	413
31.2.- Definición del vocablo dolo en la doctrina y la jurisprudencia.....	414
31.3.- El dolo no puede presumirse.....	416
31.4.- Clasificación del dolo.....	417
31.4.1.- Dolo directo de primer grado (dolus directus de primer grado).....	418
31.4.2.- Dolo directo de segundo grado (dolus directus de segundo grado).....	420
31.4.3.- Dolo eventual (dolus eventualis).....	421
31.5.- Dolo en el Código Orgánico Integral Penal.....	422
31.6.- Jurisprudencia.....	422

Capítulo XXXII

NATURALEZA Y TEORÍA DEL DOLO

32.1.- Naturaleza del dolo.....	423
32.2.- Momentos del dolo.....	424
32.3.- Diversas teorías que explican el dolo.....	425

32.3.1.- Teoría de Feuerbach a Horst Schröder.....	425
32.3.2.- Teoría de la voluntad.....	426
32.3.3.- Teoría de la indiferencia ENGISCH.....	427
32.3.4.- Teoría finalista.....	428
32.3.5.- Teoría unitaria.....	429
32.3.6.- Nuestra posición.....	429

Capítulo XXXIII

POSICIONES DOCTRINARIAS SOBRE EL DOLO

33.1.- Posición de MOLINA ARRUBLA.....	431
33.1.1.- Elementos.....	431
33.1.2.- Momento intelectual.....	431
33.1.3.- Alcance.....	432
33.1.4.- Actualidad o potencialidad del conocimiento.....	432
33.1.5.- Momento volitivo.....	433
33.2.- Posición de GÓMEZ LÓPEZ/ Tipo doloso concepto.....	433
33.2.1.- Momento del dolo.....	434
33.3.- Posición de FERNÁNDEZ CARRASQUILLA/ Tipo doloso concepto.....	434
33.4.- Posición de REYES ECHANDÍA/ Tipo doloso concepto.....	435
33.4.1.- Teoría de la representación.....	435
33.4.2.- Teoría de la voluntad.....	436
33.4.3.- Teoría finalista.....	436
33.5.- Doctrina del dolo en Italia.....	437
33.5.1.- Posición de ANTOLLSSEI/ Tipo doloso concepto.....	437
33.5.2.- Posición de MAGGIORE/ Tipo doloso concepto.....	439
33.5.3.- Posición de PESSINA. Tipo doloso concepto.....	440
33.6.- Doctrina del dolo en Argentina.....	442
33.6.1.- Posición de GÓMEZ/ Tipo doloso concepto.....	442
33.7.- Doctrina del dolo en Alemania.....	442
33.7.1.- Posición de WELZEL/ Tipo doloso concepto.....	442
33.7.2.- Posición de JESCHECK. Tipo doloso concepto.....	443
33.7.3.- Posición de ROXIN/ Tipo doloso concepto.....	444
33.7.4.- Posición de JAKOBS/ El dolo debe ser abarcado a todos los elementos del tipo objetivo.....	446
33.8.- Doctrina del dolo en España.....	447
33.8.1.- Posición de MIR PUIG.....	447
33.8.2.- Posición de MUÑOZ CONDE/ GARCÍA ARAN.....	448

33.8.2.- Posición de COBO DEL ROSAL/VIVES ANTÓN.....	448
33.9.- Nuestra posición.....	449

Capítulo XXXIV DOLO EVENTUAL

34.1.- Antecedentes.....	451
34.2.- Teoría cognoscitiva.....	455
34.3.- Confianza en la no realización del tipo.....	457
34.3.1.- Conformarse y aceptar.....	459
34.4.- Voluntad de evitación.....	460
34.5.- Decisión contra el bien jurídico.....	461
34.6.- Nuestra postura.....	461
34.7.- Jurisprudencia.....	462

Capítulo XXXV CONCEPCIÓN PSICOLÓGICA DEL DOLO

35.1.- Lógica emocional y dolo.....	465
35.2.- Intento de objetivación.....	468
35.3.- Imputación subjetiva.....	469
35.4.- El peligro descubrimiento con criterio de distinción.....	470
35.5.- Peligro de dolo/peligro de imprudencia.....	471
35.6.- Jurisprudencia.....	472

Capítulo XXXVI BÚSQUEDA DE DENOMINADORES DEL DOLO

36.1.- Generalidades.....	473
36.2.- Puntos de unanimidad en el consenso divergente.....	473
36.3.- Ulteriores elementos de la definición de dolo.....	474
36.4.- Representación necesaria para el dolo.....	476
36.5.- Concepto intelectual de dolo / requisitos básicos.....	478
36.6.- Riesgos mínimos no permitidos.....	479
36.7.- Concepto intelectual del dolo/delitos de peligro concreto.....	480
36.8.- Jurisprudencia.....	481

Capítulo XXXVII LA CULPA

37.1.- Noción de culpa.....	483
-----------------------------	-----

37.2.- Término previsión.....	484
37.3.- Hipótesis de culpa.....	486
37.3.1.- Negligencia.....	486
37.3.2.- Imprudencia.....	487
37.3.3.- Impericia.....	488
37.3.4. Incumplimiento de leyes, ordenes, reglamentos o normas disciplinarias.....	490
37.4.- Naturaleza de los tipos culposos del Código Penal.....	491
37.4.1.- Culpa conforme al Código Orgánico Integral Penal.....	491
37.4.2.- Infracción del deber objetivo de cuidado.....	491
37.4.2.1.- Violación del deber de cuidado.....	492
37.4.3.- Previsibilidad.....	493
37.4.4.- Evitabilidad del resultado.....	493
37.5.- La culpa en la legislación colombiana.....	494
37.6.- Imputación del hecho.....	494
37.7.- Diferencia entre dolo y culpa.....	495
37.8.- Clasificación de la culpa.....	495
37.8.1.- Culpa sin representación.....	495
37.8.2.- Culpa con representación del posible resultado típico.....	497

Capítulo XXXVIII EL DELITO CULPOSO

38.1.- Del delito a la tipología.....	501
38.2.- Delitos omisivos y comisivos.....	502
38.3.- Delito propio y delito culposo.....	503
38.4.- Sujeto pasivo.....	504
38.5.- Objeto del delito.....	505

Capítulo XXXIX POSICIONES DOCTRINARIAS SOBRE LA CULPA

39.1.- Posición de MOLINA ARRUBLA.....	507
39.1.1.- Elementos configurantes.....	507
39.1.2.- Infracción de deber de cuidado (objetivo).....	507
39.1.3.- Relación de determinación.....	509
39.2.- Posición de GÓMEZ LÓPEZ.....	509
39.3.- Posición de Fernández Carrasquilla.....	510
39.4.- Posición de REYES ECHANDÍA/Tipo Culpa.....	511

39.5.- Posición de ANTOLLSSEI/Tipo culpa concepto.....	512
39.6.- Posición de PESSINA sobre la culpa.....	512
39.7.- Posición de EUSEBIO GÓMEZ.....	513
39.8.- Posición de ZAFFARONI.....	514
39.9.- Posición de ROXIN.....	514
39.10.- Posición de GÜNTHER.....	515
39.11.- Posición de MIR PUIG.....	516
39.12.- Nuestra posición.....	517

Capítulo XL DOLO Y CULPA

40.1.- Culpabilidad.....	519
40.2.- Representación y previsión.....	522
40.3.- Previsión del resultado probable y posible.....	523
40.4.- Resultado probable o posible.....	524
40.5.- Dolo eventual o indeterminado.....	525
40.6.- Voluntariedad, indiferencia y ratificación del resultado.....	526
40.7.- Resultado más allá de la intención y fuera de ella.....	527
40.8.- Dolo de peligro y culpa de previsión.....	527

Capítulo XLI RELACIÓN DE CAUSALIDAD

41.1.- Diversas fórmulas e importancia de esta indagación en materia culposa.....	531
41.2.- Teoría de la causalidad adecuada.....	532
41.3.- Deber de impedir el resultado/infracción al deber objetivo de cuidado.....	533

Capítulo XLII PRETERINTENCIÓN

42.1.- Preterintención típica – resultado que sobrepasa la intención.....	537
42.2.- Criterio de la Corte Constitucional sobre la preterintención.....	539
42.3.- El resultado mayor no debió preverse, pero debe ser previsible.....	539
42.4.- Naturaleza jurídica de la preterintención.....	540
42.5.- Teorías que explican la naturaleza del delito preterintencional.....	540
42.5.1.- Teoría con fundamento en el dolo.....	540
42.5.2.- Teoría con fundamento en la culpa.....	541

42.5.3.- Preterintención en la Doctrina colombiana MOLINA ARRUBLA.....	541
42.5.4.- Nuestro criterio.....	542
42.6.- Elementos de la preterintención.....	543
42.7.- La conducta realizada por el agente debe dirigirse a consumir un tipo penal de menor gravedad.....	543
42.8.- Producción de un resultado mayor que el querido.....	544
42.9.- Previsibilidad del resultado producido.....	544
42.10.- Imputación del resultado producido.....	544

Capítulo XLIII OMISIÓN PROPIA

43.1.- Generalidades.....	545
43.2.- Definición de omisión.....	546
43.3.- Descripción del concepto finalista de omisión.....	547
43.4.- Deber de actuar.....	547
43.5.- Deber de omisión.....	548
43.6.- Posibilidad de realizar la acción debida.....	549
43.7.- Criterio NÚÑEZ PAZ.....	550
43.8.- Protección del bien jurídico.....	550

Capítulo XLIV OMISIÓN IMPROPIA

44.1.- Definición Omisión impropia.....	553
44.2.- Función de garantía legal en los delitos de omisión impropia.....	554
44.3.- Omisión impropia en la ley penal.....	555
44.4.- Posición de garante.....	556
44.4.1.- Posición de garante respecto de los miembros de la fuerza pública/ Criterio Corte Constitucional.....	557
44.5.- Deber jurídico de impedir el resultado.....	559
44.6.- Contenido del deber jurídico.....	560
44.7.- Carta Fundamental como fuente de posición de garante.....	560
44.8.- Ley como posición de garante.....	561
44.8.1.- Relación padre e hijo.....	561
44.8.2.- Relación entre cónyuges.....	562
44.8.3.- Servidores Públicos.....	562
44.9.- Fuentes materiales como posición de garante.....	562
44.10.- Dolo en el tipo de omisión impropia.....	563

Capítulo XLV

**CONSIDERACIONES ACERCA DEL CONCEPTO
DE BIEN JURÍDICO TUTELADO**

45.1.- Generalidades.....	565
45.2.- Definición del bien jurídico tutelado.....	569
45.3.- Determinación del bien jurídico en la Constitución/ criterio ROXIN.....	571
45.4.- Mutabilidad del concepto del bien jurídico.....	572
45.5.- Cuestiones límites de la protección de bienes jurídicos.....	572
45.6.- Teorías primarias sobre el bien jurídico tutelado.....	572
45.6.1.- Teoría de los derechos subjetivos de FEUERBACH.....	573
45.6.2.- Teoría de los derechos subjetivos de BIRNBAUM.....	573
45.6.3.- Teoría de los derechos subjetivos de Ius racionalismo.....	575
45.6.4.- El sicologismo (la dañosidad social) / Teoría de la dañosidad social de VON IHERING.....	578
45.6.5.- Teoría del bien jurídico de BINDING.....	580
45.6.6.- Teoría del bien jurídico de VON LISZT.....	581

Capítulo XLVI

NUEVAS TEORÍAS

46.1.- Nocividad social.....	583
46.2.- Escuela neokantiana teleológica.....	586
46.3.- Teorías Sociológicas / Teoría sistemática del bien jurídico.....	587
46.4.- Teoría sistémico-funcionalistas del bien jurídico/ El funcionalismo y la dañosidad social.....	590

Capítulo XLVII

BIEN JURÍDICO Y CONSTITUCIÓN

47.1.- Generalidades.....	593
47.2.- Derechos fundamentales y valores constitucionales en relación con los bienes jurídicos.....	594
47.3.- Se derivan de la Constitución los bienes jurídicos protegidos penalmente.....	596
47.4.- Las Obligaciones constitucionales de penalización.....	597

Capítulo XLVIII

CONSIDERACIONES ACERCA DE CARÁCTER FRAGMENTARIO, SUBSIDIARIO Y DE ÚLTIMA RATIO

48.1.- Principio de intervención mínima.....	599
48.1.2.- Principio de intervención mínima/criterio Corte Constitucional.....	600
48.2.- Carácter fragmentario.....	601
48.3.- Instrumento de última ratio.....	601
48.3.1.- Instrumento de última ratio/ criterio Corte Constitucional.....	601
48.4.- Carácter subsidiario.....	602

Capítulo XLIX

TITULAR DEL BIEN JURÍDICO

49.1.- Generalidades.....	603
49.2.- Análisis histórico de la personalización del Estado como titular de los bienes jurídicos.....	603
49.2.1.- SAMUEL PUFFENDORF.....	604
49.2.2.- THOMASIIUS.....	604
49.2.3.- FEUERBACH.....	605
49.2.4.- Nuestra posición.....	605
49.3.- El individuo como ente principal de protección penal.....	606
49.4.- Sociedad e individuo como titulares de los bienes jurídicos.....	608

Capítulo L

DISPOSITIVOS AMPLIFICADORES DEL DELITO TENTATIVA Y DESISTIMIENTO

50.1.- Fundamento de la punición de la tentativa. Generalidades.....	609
50.2.- Teoría objetiva.....	609
50.2.1.- Consecuencias de la política criminal.....	610
50.3.- Teoría subjetiva.....	610
50.3.1.- Consecuencias de la política criminal.....	611
50.4.- Punibilidad basada en la peligrosidad del autor.....	611
50.4.1.- Consecuencias político criminales.....	612
50.5.- Teoría mixta.....	612
50.5.1.- Consecuencias políticos criminales.....	613

Capítulo LI
**DEFINICIÓN Y NATURALEZA JURÍDICA
 DE LA TENTATIVA DE DELITO**

51.1.- La tentativa de delito como figura típica.....	615
51.2.- La tentativa de delito como figura típica.....	616
51.3.- Tentativa de delito como extensión de la tipicidad básica.....	617
51.4.- Tentativa de delito como extensión de la tipicidad.....	618
51.5.- Naturaleza jurídica conforme a la redacción de la tentativa en el CP.....	618
51.6.- Etapas de la realización del hecho.....	619
51.6.1.- Ideación.....	619
51.6.2.- Preparación.....	620
51.6.3.- Consumación.....	620
51.6.3.1.- Consumación formal.....	620
51.6.3.2.- Consumación material.....	620

Capítulo LII
**PARTE SUBJETIVA Y OBJETIVA
 DEL TIPO DEL DELITO INTENTADO**

52.1.- Generalidades.....	623
52.2.- Voluntad de cometer el delito.....	623
52.3.- Espaciales elementos subjetivos del tipo.....	624
52.4.- Resolución de delinquir: elemento subjetivo del injusto.....	625
52.5.- Parte objetiva de la tentativa.....	625
52.6.- Idoneidad de la conducta del sujeto activo.....	626
52.7.- No consumación del hecho por circunstancias ajenas a la voluntad del agente.....	626
52.8.- Teoría subjetiva externa.....	626
52.9.- Teoría del dolus ex re.....	627
52.10.- Teoría basada en la firmeza de la resolución.....	627
52.11.- Teoría objetiva.....	627
52.12.- Teoría que distinguen entre casusa y condición.....	627
52.13.- Nuestro criterio.....	628
52.14.- Teoría objetivo formal.....	628

Capítulo LIII

**LA TERMINACIÓN DE LA TENTATIVA
EN EL CÓDIGO PENAL COLOMBIANO**

53.1.- La no realización de todos los actos ejecutivos necesarios para que se produzca la consumación.....	629
53.2.- Consumación del delito.....	629
53.3.- Consumación formal y terminación.....	630
53.4.- Concepto de frustrado.....	631
53.5.- Estructura del delito frustrado.....	632
53.6.- Parte subjetiva de delito frustrado.....	632
53.7.- La no producción del delito consumado.....	633
53.8.- La no equiparación del delito consumado con la producción del resultado delictivo.....	633
53.9.- Imposibilidad de frustración en relación a determinadas figuras delictivas.....	634
53.10.- Realización parcial de los actos ejecutivos.....	635

Capítulo LIV

TENTATIVA INIDÓNEA

54.1.- Generalidades.....	637
54.2.- Consideraciones previas noción y fundamento del delito imposible.....	637
54.3.- Definición de delito imposible.....	637
54.4.- La tentativa inidónea en el inter criminis.....	638
54.5.- Delito Imposible y Atipicidad.....	639
54.6.- Teoría subjetiva.....	640
54.7.- Teoría objetiva.....	640
54.8.- Teoría de falta de tipo.....	641
54.9.- La distinción de tentativa absolutamente inidónea y tentativa relativamente inidónea.....	642
54.10.- Fundamento político-criminal de la punibilidad de la tentativa inidónea.....	643
54.11.- El peligro para un bien jurídico como fundamento de la tentativa inidónea.....	643

Capítulo LV

**DELITO CONTINUADO, CONCEPTO
Y DISTINCIÓN DE OTRAS FIGURAS AFINES**

55.1.- Concepto de delito continuado.....	645
55.1.2.- Delito continuado—Elementos para que se configure dicho delito.....	646
55.1.3.- Cuando no hay delito continuado.....	647
55.2.- Caracteres del delito continuado.....	647
55.3.- El delito continuado y el concurso de delitos.....	649
55.3.1.- Distinción del concurso real.....	650
55.3.2.- Distinción con el delito ideal o formal.....	650
55.3.3.- Distinción del delito conexo.....	651
55.3.4.- ¿Cuándo no hay delito continuado?.....	651
55.4.- Delito continuado y el delito único.....	651
55.4.1.- Criterio objetivo.....	652
55.4.2.- Criterio subjetivo.....	652
55.5.- Distinción entre el delito continuado y el permanente criterio de ALBERTO ARTEAGA SÁNCHEZ.....	653
55.6.- Distinción entre el delito continuado y el delito complejo.....	655
55.7.- Delito continuado y delito de hábito.....	656

Capítulo LVI

**NATURALEZA Y FUNDAMENTO
DEL DELITO CONTINUADO**

56.1.- Naturaleza jurídica del delito continuado.....	657
56.1.1.- La teoría de la Ficción.....	657
56.1.2.- La teoría de la realidad natural.....	658
56.1.3.- Teoría del realismo jurídico.....	658
56.2.- La teoría de la Ficción.....	659
56.2.1.- La teoría realista.....	659
56.2.2.- Teoría del realismo jurídico.....	659
56.3.- Posición eclética.....	660
56.4.- Nuestro criterio.....	661

Capítulo LVII

**ELEMENTOS O PRESUPUESTOS
DEL DELITO CONTINUADO**

57.1.- Principales teorías.....	663
57.1.1.- Teoría objetiva.....	663
57.1.2.- Teoría subjetiva.....	663
57.1.3.- Teoría subjetiva objetiva.....	663
57.2.- Elemento Psicológico.....	664
57.2.1.- Diferentes términos propuestos para designar elemento subjetivo	664
57.2.1.1.- Unidad de resolución.....	664
57.2.1.2.- Unidad de plan, proyecto o programa.....	665
57.2.1.3.- Pluralidad de acciones.....	666
57.3.- Distinción entre acto y acción.....	666
57.4.- Unidad del precepto violado.....	667
57.5.- Título del delito.....	668
57.6.- Leyes especiales.....	669
57.7.- Sujeto pasivo.....	669
57.7.1.- Teoría de la pluralidad de sujetos pasivos.....	669
57.7.2.- Teoría del sujeto pasivo.....	669
57.7.3.- Teoría ecléctica.....	670

Capítulo LVIII

**EFFECTOS DEL DELITO CONTINUADO
Y PROBLEMAS QUE SE DERIVAN DE SU
ESPECIAL NATURALEZA JURÍDICA**

58.1.- Efectos.....	671
58.2.- Antes de dictar sentencia firme.....	671
58.3.- Después de dictada sentencia firme.....	672
58.4.- Penalidad.....	672
58.5.- El delito continuado ante el derecho transitorio.....	673
58.5.1.- Nuevos tipos delictivos.....	673
58.5.2.- Abolición de tipos penales.....	674
58.5.3.- Nuevas disposiciones modificativas.....	674
58.5.3.1.- Ley más benigna.....	674
58.5.3.2.- Ley más severa.....	675
58.6.- Nueva ley que introduce el delito continuado.....	675

58.7.- Nueva ley que queda abolida la figura del delito continuado.....	676
58.8.- El resultado de consumación en el delito continuado.....	676
58.8.1.- Resultado.....	676
58.8.2.- Consumación.....	677
58.9.- Continuación entre delitos consumados y delitos en grado de tentativa o frustración.....	678
58.9.1.- Consumación seguida de tentativa.....	678
58.9.2.- Tentativas seguidas de delitos continuados.....	679
58.9.3.- Continuación entre tentativas.....	680
58.10.- Delito continuado y cosa juzgada.....	680

Capítulo LIX CASO FORTUITO

59.1.- Análisis expresión responsabilidad.....	683
59.2.- Definición caso fortuito.....	684
59.3.- Elementos del caso fortuito.....	686
59.4.- Dogmática del caso fortuito.....	686
59.5.- Naturaleza de la fuerza mayor.....	687
59.6.- Causas de la fuerza mayor.....	687
59.7.- Efectos de la fuerza mayor.....	688

Capítulo LX CONSENTIMIENTO COMO AUSENCIA DE RESPONSABILIDAD PENAL

60.1.- Definición consentimiento.....	689
60.2.- Naturaleza jurídica del consentimiento.....	689
60.3.- Requisitos y validez del consentimiento.....	690
60.4.- Límites del consentimiento.....	690

Capítulo LXI CUMPLIMIENTO DE UN DEBER LEGAL

61.1.- Generalidades.....	693
61.2.- Estricto cumplimiento de un deber legal y ponderación de un deber.....	694
61.3.- Estricto cumplimiento de un deber legal y el error.....	694

Capítulo LXII

**CUMPLIMIENTO DE ORDEN LEGÍTIMA
DE AUTORIDAD COMPETENTE**

62.1.- Criterio de la Corte Suprema de Justicia Sala Penal/ cumplimiento de orden legítima de autoridad competente emitida con las formalidades legales.....	697
62.2.- Obediencia debida.....	698
62.3.- Abuso de autoridad y acto arbitrario o injusto criterio de la Jurisprudencia colombiana.....	698
62.4.- Relación entre cumplimiento de un deber y orden de autoridad/ criterio REYES ECHANDÍA.....	700
62.5.- Naturaleza jurídica cumplimiento de orden legítima de autoridad.....	700
62.6.- Responsabilidad del superior.....	701
62.7.- Responsabilidad del subordinado.....	701
62.7.1.- Supuestos donde se faculta al subalterno militar a no cumplir la orden de su superior por ser manifiestamente inconstitucional e ilegal/ criterio Constitucional.....	702
62.7.1.1.- Responsabilidad del personal militar.....	702
62.7.1.2.- Derecho Internacional Humanitario/Ius Cogens.....	702
62.7.1.3.- Responsabilidad del personal militar-Improcedencia de exoneración/órdenes militares.....	702
62.7.1.4.- Deber de advertencia.....	703
62.7.1.5.- Deber de advertencia/fuerza pública-Carácter no deliberante.....	703
62.7.1.6.- Deber de advertencia-Ejercicio ilegítimo.....	703
62.7.1.7.- Deber de cumplimiento de orden ilegal.....	704
62.7.1.8.- Función administrativa-Principios son aplicables a la fuerza pública.....	704
62.7.1.9.- El deber de advertencia.....	704
62.7.1.10.- El deber de cumplimiento.....	707
62.8.- El deber de desobediencia en el derecho internacional/ delitos No se podrá delitos de genocidio, desaparición forzada y tortura.....	708
62.9.- Responsabilidad del que da la orden.....	708

Capítulo LXIII

LEGÍTIMA DEFENSA

63.1.- Definición de legítima defensa.....	711
63.2.- Sala de Casación Penal Criterio jurisprudencial diferencia entre riña y legítima defensa.....	713

63.3.- Naturaleza jurídica de la legítima defensa.....	714
63.4.- Criterio de la doctrina alemana.....	715
63.4.1.- Legítima defensa según HANS WELSEL.....	715
63.4.2.- Legítima defensa según CLAUS ROXIN.....	716
63.4.3.- Criterio Jurisprudencial/ colombiana de vieja data.....	716
63.5.- Requisitos de la legítima defensa.....	720
63.5.1.- Necesidad de defender un derecho propio.....	720
63.5.1.1.- Defensa de la vida e integridad personal.....	722
63.5.1.2.- Vida del feto.....	722
63.5.1.3.- Libertad.....	724
63.5.1.4.- Libertad de locomoción y movimiento.....	724
63.5.1.5.- Libertad sexual.....	725
63.5.1.6.- Honor a la honra y la dignidad.....	727
63.5.1.7.- Habitación y domicilio.....	727
63.5.1.8.- Derecho a la intimidad.....	728
63.5.1.9.- Patrimonio económico.....	729
63.6.- Injusta agresión.....	729
63.6.1.- Aspecto material.....	730
63.6.2.- Aspecto subjetivo.....	732
63.6.3.- ¿De quién puede provenir la agresión?.....	735
63.6.4.- Agresión y ofensa.....	736
63.6.5.- Agresión actual e inminente.....	737
63.6.5.1.- Concepto de actualidad.....	738
63.6.6.- La agresión inminente defensa anticipada.....	741
63.6.7.- Agresión consumada.....	743
63.6.8.- Agresión subsistente.....	743
63.7.- Proporcionalidad en la agresión.....	744
63.7.1.- Acción de defensa.....	744
63.7.2.- ¿Quiénes pueden realizar el acto defensa?.....	747
63.7.2.1.- Autodefensa.....	747
63.7.2.2.- Defensa de un tercero.....	748
63.7.3.- ¿Cuándo puede realizarse la acción defensiva?.....	748
63.7.4.- ¿Cómo puede ser la defensa?.....	750
63.7.5.- Defensa contra el agresor.....	751
63.8.- Proporcionalidad idea inminente a la justicia.....	751
63.9.- Significado y contenido de la proporcionalidad racional.....	752
63.10.- Criterios de la determinación de la proporcionalidad.....	753
63.11.- Significado de la proporcionalidad.....	753

63.12.- Criterios para valorar la proporcionalidad.....	754
63.12.1.- Intensidad del peligro, los medios utilizados y los bienes en conflicto.....	754
63.12.2.- Importancia jerárquica y valor de los bienes.....	754
63.12.3.- Conducta agresiva, medios o armas y la peligrosidad del agresor.....	755
63.13.- Racionalidad proporción y el exceso.....	755
63.13.1.- Definición de exceso.....	755
63.14.- Determinación del origen del exceso.....	757
63.15.- Exceso intensivo.....	757
63.16.- La defensa es un acto voluntario.....	758
63.17.- Doctrina sobre la defensa de la defensa excusable.....	758
63.18.- Ubicación del exceso inculpable.....	759

Capítulo LXIV

ESTADO DE NECESIDAD

64.1.- Estado de Necesidad.....	761
64.2.- Las teorías en torno a la posición sistemática en la dogmática internacional de corte germanista.....	762
64.2.1.- La tesis de la unificación en la antijuridicidad: el estado de necesidad como una causa de justificación.....	762
64.2.2.- La tesis de la unificación en la culpabilidad: el estado de necesidad como una causa de exculpación.....	764
64.2.3.- La tesis del estado de necesidad como causa “general” y como causa “genuinamente penal” de justificación.....	764
64.2.4.- Antijuridicidad como posición dogmática colombiana.....	766
64.3.- Estado de necesidad y legítima defensa.....	770
64.4.- Bienes a los que puede extenderse el estado de necesidad.....	771
64.5.- Estructura del estado de necesidad.....	771
64.5.1.- Peligro actual o inminente de un derecho propio o ajeno.....	772
64.5.1.1.- Que no se tenga el deber jurídico de afrontar el peligro.....	772
64.5.2.- Inevitabilidad del daño a un tercero inocente.....	773
64.5.3.- Proporcionalidad entre el mal que se precave y el que se ocasiona.....	773
64.6.- Estado de necesidad en exceso.....	774

Capítulo LXV

INSUPERABLE COACCIÓN AJENA

65.1.- Generalidades.....	775
65.2.- Naturaleza jurídica / insuperable coacción ajena.....	776
65.3.- Elementos de existenciales de la coacción.....	776
65.3.1.- Que haya peligro inminente, es decir, que no sea futuro o incierto, pero sí serio o inevitable por otro medio.....	777
65.3.2.- Que se advierta un mal que para el violentado sea de naturaleza más grave que el que puede ocasionar con la comisión del hecho ilícito propuesto /Coacción ajena.....	777
65.3.3.- Que no pueda ser evitado sino realizando ese hecho prohibido por la ley, es decir, que la conducta ilícita no haya sido consentida previamente/ Coacción Insuperable.....	778
65.4.- Responsabilidad del determinador.....	779
65.5.- Efectos de la coacción.....	779

Capítulo LXVI

OBRAR IMPULSADO POR MIEDO INSUPERABLE

66.1.- Generalidades.....	781
66.2.- Criterio de la Sala de Casación Penal/ miedo insuperable.....	782
66.3.- Naturaleza jurídica del Miedo insuperable.....	784
66.4.- Requisitos de procedencia.....	784
66.4.1.- Real existencia del miedo concreto.....	784
66.4.2.- Condición de Insuperabilidad del Miedo.....	784
66.4.3.- Eficacia Motivadora como Impulsor de la Reacción del Agente.....	785

Capítulo LXVII

IMPUTABILIDAD

67.1.- Generalidades.....	787
67.2.- Carácter binario.....	788
67.3.- Doctrina de imputabilidad.....	789
67.3.1.- Imputabilidad en la doctrina alemana/ MEYER.....	789
67.3.2.- Imputabilidad en la doctrina alemana/ JESHCHECK.....	789
67.3.3.- Imputabilidad en la doctrina alemana/ WELZEL.....	790
67.3.4.- Imputabilidad en la doctrina colombiana / FERRE OLIVE.....	790

67.3.5.- Imputabilidad en la doctrina colombiana/ FERNÁNDEZ CARRASQUILLA.....	791
67.3.6.- Imputabilidad en la doctrina colombiana/ REYES ECHANDÍA.....	792
67.3.7.- Imputabilidad nuestro criterio.....	792
67.4.- La defensa de un indeterminismo limitado en relación con el comportamiento humano. Sus implicaciones en el concepto de imputabilidad.....	793
67.5.- Capacidad para comprender la ilicitud del hecho.....	795
67.5.1.- Capacidad para comprender.....	796
67.5.2.- La ilicitud del hecho.....	796
67.5.3.- Funciones psíquicas que intervienen en el proceso de comprensión de la ilicitud del hecho.....	797
67.5.4.- Capacidad para actuar conforme a esa comprensión.....	798
67.6.- Exigibilidad de la otra conducta.....	799

Capítulo LXVIII INIMPUTABILIDAD

68.1.- Generalidades.....	801
68.2.- Criterio Corte Constitucional/ Declaratoria de inimputabilidad.....	803
68.3.- Sistema de inimputabilidad escogido en el derecho penal colombiano.....	806
68.4.- Momento de cometer el hecho/ actio liberae in causa.....	807
68.5.- Causales de inimputabilidad.....	808
68.5.1.- Inmadurez Sicológica.....	808
68.5.2.- Trastorno Mental.....	809
68.5.2.1.- El caso de trastorno mental transitorio/ posición de NODIER AGUDERO.....	810
68.5.2.1.1.- Análisis de la expresión Trastorno mental transitorio.....	810
68.6.- Diversidad Socio-cultural.....	811
68.6.1.- Diversidad Socio-cultural interpretación de la Corte Constitucional /Ámbito personal de aplicación de la inimputabilidad por diversidad sociocultural.....	812
68.6.1.1.- Imputabilidad, culpabilidad y responsabilidad penal.....	815
68.6.1.2.- Diferenciación de regímenes de responsabilidad.....	817

68.6.1.3.- La intención subjetiva presente en el momento de cometer el delito.....	817
68.6.1.4.- Diversidad sociocultural, pluralismo e imposibilidad de comprender la ilicitud de un comportamiento: ¿inimputabilidad o inculpabilidad?.....	818
68.7.- Estados Similares/ Modalidades del trastorno mental transitorio.....	819
68.7.1.- Situaciones de trastorno mental sin base patología.....	820
68.7.2.- Emoción violenta, como causa y trastorno mental.....	822
68.7.3.- Embriaguez del sueño.....	824
68.7.4.- Sonambulismo.....	824
68.7.5.- Psicosis del embarazo.....	826
68.7.6.- Embriaguez.....	827
68.7.7.- Crisis epilépticas.....	827
68.7.8.- Oligofrenias.....	827
68.7.9.- Esquizofrenia.....	828
68.8.- Los menores de dieciocho (18) años.....	829

Capítulo LXIX

TEORÍA DE LA IMPUTACIÓN

69.1.- Generalidades.....	831
69.2.- Relación de causalidad.....	832
69.3.- ¿Qué relevancia tiene la causalidad en el Derecho penal?.....	834
69.4.- Relación de causalidad entre la acción y el resultado.....	834
69.4.1.- Teoría de la equivalencia de condiciones.....	835
69.4.2.- Teoría de la causalidad adecuada.....	835
69.4.3.- Teoría de la relevancia.....	835
69.4.4.- Teoría de imputación objetiva.....	836
69.4.5.- Criterio de la Sala de Casación Penal/Imputación objetiva y acciones a propio riesgo o auto puestas en peligro.....	837
69.4.6.- Criterio Sala Penal/ Aplicación de la teoría de la imputación objetiva delito culposo.....	839
69.5.- Imputación objetiva normativa de comportamiento Doctrina española/ PIÑA ROCHEFORT.....	840
69.6.- Imputación objetiva planteamiento Doctrina Colombiana/ MOLINA ARRUBLA.....	840
69.7.- Riesgo permitido.....	841
69.8.- Creación del riesgo no permitido.....	842
69.9.- Criterio de la Sala de Casación Penal / Autopuesta en peligro.....	843

Capítulo LXX

CULPABILIDAD

70.1.- Generalidades.....	845
70.2.- La culpabilidad penal constitucionalizada/Criterio Corte Constitucional.....	846
70.2.1.- Fundamento constitucional de la culpabilidad.....	847
70.3.- Evolución de la culpabilidad.....	848
70.3.1.- Teoría psicológica.....	848
70.3.2.- Teoría normativa.....	849
70.3.3.- Teoría finalista de la culpabilidad.....	851
70.4.- Fundamentos de la culpabilidad/La exigibilidad.....	851
70.5.- El libre arbitrio y la crisis de la culpabilidad.....	852
70.6.- Teorías preventivas.....	853
70.6.1.- La Teoría de la necesidad de pena.....	853
70.6.2.- La Teoría preventiva-retributiva.....	853
70.6.3.- La Teoría la motivabilidad.....	854
70.7.- Funciones de la culpabilidad.....	855
70.7.1.- La culpabilidad como principio limitador de la pena.....	855
70.7.2.- Principio de culpabilidad y de proporcionalidad.....	856
70.7.3.- Fundamento de la medición de la pena.....	857
70.8.- Estructura de la culpabilidad.....	857
70.8.1.- Presupuestos y elementos de la culpabilidad.....	857
70.8.2.- Capacidad de motivabilidad.....	858
Bibliografía.....	859