

**Gianni Egidio Piva Torres  
Roymar Ali Armas Graterol**

Prólogo  
Elsa Norma Delgado Rueda

**EXEGESIS DEL DERECHO  
PENAL GENERAL**  
**Teoría del Hecho Punible**

**JIB**  
BOSCH EDITOR

Por la naturaleza didáctica de la obra, la misma comienza con el análisis de los diversos conceptos de derecho penal, que nos brinda la doctrina, sus características y generalidades, estableciéndose de manera clara el significado de la norma penal.

Su estudio se fundamenta en la doctrina Española y Colombiana, apoyándose en la jurisprudencia, de estos dos países.

Adentrándonos en la obra, encontramos un capítulo dedicado a la historia, desde la antigüedad, hasta llegar al siglo XXI, con el fin de que el lector tenga una visión de la evolución del derecho penal general.

En capítulos sub siguientes, encontrará el lector un estudio y referencias al Derecho Penal Internacional. Pocas obras de Derecho Penal, hacen referencia a tan importante tema, del que hoy, tanto principiantes como versados debemos conocer.

Finalizamos la obra con planteamientos sobre la función y fines de la pena, tema que sin duda, cada día cobra mayor relevancia, no solo jurídica, sino social y cultural, debido a que nos venimos interrogando si verdaderamente, la pena completa sus fines establecidos en la ley, o, si, por el contrario, se limita al fin retributivo.



**EXEGESIS DEL  
DERECHO PENAL GENERAL  
Teoría del Hecho Punible**



Gianni Egidio Piva Torres  
Royamar Ali Armas Graterol

# **EXEGESIS DEL DERECHO PENAL GENERAL**

## **Teoría del Hecho Punible**

Prólogo  
Elsa Norma Delgado Rueda

Barcelona  
2023

  
BOSCH EDITOR

© ENERO 2023    GIANNI EGIDIO PIVA TORRES  
ROYMAR ALI ARMAS GRATEROL

© ENERO 2023



**Librería Bosch, S.L.**

<http://www.jmboscheditor.com>

<http://www.librieriabosch.com>

E-mail: [editorial@jmboscheditor.com](mailto:editorial@jmboscheditor.com)

Cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública o transformación de esta obra solo puede ser realizada con la autorización de sus titulares, salvo excepción prevista por la ley. Diríjase a CEDRO (Centro Español de Derechos Reprográficos) si necesita fotocopiar o escanear algún fragmento de esta obra ([www.conlicencia.com](http://www.conlicencia.com); 91 702 19 70 / 93 272 04 45).

ISBN papel: 978-84-19580-18-4

ISBN digital: 978-84-19580-19-1

D.L.: B 1625-2023

**Diseño portada y maquetación:** CRISTINA PAYÁ  +34 672 661 611

*Printed in Spain – Impreso en España*

## **GP**

A Dios y la Virgen de Coromoto.

A mi hija Gianna Coromoto.

A mi amada Idania Díaz. Hoy en el Cielo.

A mi nieta Idania I Indalecia.

A mis editores, en Colombia,  
Ecuador, España, Perú y Chile.

A mis amigos librereros Ramón  
Romero y Jairo Acosta Quijano.

A todo el personal de Editorial  
J.M. Bosch, en especial Don Javier.

A mi mascota Pepe Barrigón.

## **RA**

A los lectores que me motivan día a día escribir.

A Dios como pilar fundamental de mi vida.

A mis seres querido, les ofrezco este  
trabajo, como muestra de gratitud.



# Índice

|  |           |
|--|-----------|
| Abreviaturas .....   | 27        |
| Prólogo .....  | 29        |
| Introducción .....   | 31        |
| I. Tipicidad y tipo penal .....                                    | 31        |
| II. La tipicidad penal y el principio de legalidad .....           | 31        |
| III. Antijuridicidad en el derecho penal constitucionalizado ..... | 34        |
| IV. La culpabilidad penal constitucionalizada .....                | 35        |
| V. Fundamento constitucional de la culpabilidad .....              | 36        |
| VI. La punibilidad y su trascendencia constitucional/La pena ...   | 37        |
| VII. Teoría de los fines de la pena .....                          | 38        |
| VIII. Teorías absolutas .....                                      | 38        |
| IX. Teorías relativas .....  | 39        |
| X. Teorías mixtas .....  | 40        |
| <b>CAPÍTULO I</b>  |           |
| <b>DERECHO PENAL .....</b>   | <b>41</b> |
| 1. Generalidades .....   | 41        |
| 2. Definición de derecho penal .....                               | 45        |
| 3. El Derecho Penal como Derecho público .....                     | 52        |

|     |  |    |
|-----|--|----|
| 4.  | Derecho penal y responsabilidad civil derivada del delito ....                           | 53 |
| 5.  | ¿Pertenece al derecho penal la responsabilidad civil derivada del delito? .....          | 55 |
| 6.  | Derecho penal como medio de control social.....  | 56 |
| 7.  | Instrumentos del control social jurídico penal-derecho penal sustantivo y adjetivo ..... | 57 |
| 8.  | Norma jurídica penal.....  | 58 |
| 9.  | Estructura de la norma penal.....  | 59 |
| 10. | Normas penales en blanco .....   | 60 |
| 11. | <i>Ius puniendi</i> .....  | 61 |
|     | 11.1. Planteamiento político.....  | 61 |
|     | 11.2. Punto de vista técnico .....   | 63 |
| 12. | Disposiciones CADH de aplicación al Derecho Penal .....                                  | 64 |

## CAPÍTULO II

|    |  |    |
|----|--|----|
|    | DERECHO PENAL EN LA ANTIGÜEDAD.....                                      | 71 |
| 1. | Generalidades .....  | 71 |
| 2. | Derecho penal de los griegos.....  | 72 |
| 3. | Derecho Penal Romano/Evolución del Concepto de Delito...                 | 74 |
|    | 3.1. Elementos para la comisión de un delito .....                       | 75 |
|    | 3.1.1. La persona.....   | 75 |
|    | 3.1.2. La voluntad.....  | 76 |
|    | 3.1.3. El hecho.....   | 77 |
|    | 3.2. Eficacia de la Ley Penal por razón de las personas y del lugar..... | 78 |
|    | 3.3. Delitos Públicos y Privados en la Antigua Roma .....                | 78 |
|    | 3.3.1. Delitos Privados-Generalidades .....                              | 78 |
| 4. | Derecho penal Alemán/Germánica .....                                     | 79 |
|    | 4.1. Derecho Alemán / época Franca .....                                 | 82 |
| 5. | Derecho Penal Colombiano.....  | 83 |
| 6. | Formación histórica del derecho penal español.....                       | 96 |

**CAPITULO III**

|  |     |
|--|-----|
| PENSAMIENTO PENAL ILUMINISTA.....  | 99  |
| 1. Derecho penal liberal/generalidades.....                              | 99  |
| 2. Pensamiento Iluminista/ principales representantes.....               | 100 |
| 2.1. Becaria Cesare Bonesana.....  | 100 |
| 2.2. Johon Howard.....   | 102 |
| 2.3. Jean Paul Marat.....  | 104 |
| 2.4. Giandomenico Romagnosi.....   | 105 |
| 3. Declaración Universal de los derechos del Hombre y del Ciudadano..... | 105 |

**CAPITULO IV**

|  |     |
|--|-----|
| ESCUELAS CLÁSICAS Y POSITIVISTAS DEL DERECHO PENAL ..                                  | 109 |
| 1. Escuela clásica del derecho penal.....  | 109 |
| 2. Escuela positivista.....  | 114 |
| 3. Escuela de la Política Criminal Alemana/Franz Von Liszt: En La Escuela Alemana..... | 116 |
| 4. Escuela social.....   | 119 |

**CAPITULO V**

|   |     |
|---|-----|
| CONTROL SOCIAL Y DERECHO PENAL.....   | 121 |
| 1. Comportamiento desviado y control social.....  | 121 |
| 2. El Derecho Penal como medio de Control Social – Principio de Intervención Mínima o <i>Ultima Ratio</i> ..... | 123 |
| 3. Limites del <i>Ius puniendi</i> .....  | 124 |
| 3.1. Limites del <i>Ius puniendi</i> en la jurisprudencia.....  | 125 |
| 3.2. Orientar la legislación penal.....   | 126 |
| 4. Política criminal.....   | 126 |
| 4.1. Política criminal criterio Corte Constitucional.....   | 128 |
| 5. Función político criminal del tipo penal.....  | 130 |
| 5.1. Función de garantía.....   | 130 |

|  |     |
|--|-----|
| 5.2. Función selectiva.....  | 131 |
| 5.3. Función de taxatividad.....   | 131 |
| 5.3.1. Criterio de la Corte Constitucional/El principio de estricta legalidad y los tipos penales abiertos y en blanco ..... | 133 |
| 5.4. Función indiciaria de la antijuridicidad.....   | 136 |
| <br><b>CAPITULO VI</b>   |     |
| SISTEMAS CAUSALES/FINALISTAS .....   | 137 |
| 1. Fundamento .....  | 137 |
| 2. Voluntad .....  | 138 |
| 3. Expresión de la voluntad .....  | 139 |
| 4. Ausencia de acción.....   | 140 |
| 5. Estructura subjetiva/objetiva.....  | 141 |
| 6. El tipo.....  | 141 |
| 7. La antijuridicidad .....  | 143 |
| 8. Culpabilidad .....  | 143 |
| 9. Causalidad en las fases formas del delito .....   | 144 |
| 10. Causalidad en la omisión.....  | 145 |
| 11. Posición sistemática de la causalidad y su crítica.....  | 147 |
| 12. Jurisprudencia Colombiana .....  | 148 |
| <br><b>CAPITULO VII</b>  |     |
| FUNCIÓN DEL BIEN JURÍDICO TUTELADO .....   | 149 |
| 1. Generalidades .....   | 149 |
| 2. Función de protección el concepto de bien jurídico .....  | 150 |
| 3. La lesión del bien jurídico como fundamento del ilícito .....   | 152 |
| 4. Disponibilidad del bien jurídico.....   | 152 |
| 5. Casos de anticipación .....   | 154 |

**CAPÍTULO VIII**

|   |     |
|---|-----|
| PRINCIPIOS LIMITADORES DEL PODER PUNITIVO DEL ESTADO  | 157 |
| 1. Generalidades .....  | 157 |
| 2. El Estado democrático de derecho como fundamento del <i>ius puniendi</i> y sus límites ..... | 159 |
| 3. Principio de legalidad enunciado y antecedentes.....   | 160 |
| 4. Carácter constitucional de las garantías contenidas en el principio de la legalidad.....     | 161 |
| 5. Diversos momentos en que opera el principio de legalidad ..                                  | 162 |
| 6. Reserva de ley .....   | 164 |
| 7. Ley estricta .....   | 164 |
| 8. Ley previa .....   | 166 |
| 9. Prohibición de analogía.....   | 166 |
| 9.1. Analogía <i>in bonam partem</i> en la jurisprudencia Venezolana .                          | 167 |
| 10. Principio <i>no bis in ídem</i> .....   | 168 |
| 11. Garantía jurisdiccional .....   | 169 |
| 12. Principio de legalidad en la ejecución .....  | 170 |
| 13. Principio de proporcionalidad como límite constitucional ...                                | 171 |
| 14. Principio de prohibición de exceso o proporcionalidad en el sentido amplio .....            | 172 |
| 15. Proporcionalidad en sentido estricto .....  | 175 |
| 16. Principio de igualdad.....  | 176 |
| 16.1. Paritaria .....   | 178 |
| 16.2. Valorativa .....  | 178 |
| 17. Repercusiones del principio de igualdad en el derecho penal .                               | 179 |
| 17.1. Frente al legislador .....  | 179 |
| 17.2. Frente al juez.....   | 179 |
| 18. Presunción de inocencia .....   | 180 |
| 18.1. Presunción de inocencia y derecho penal sustantivo ..                                     | 180 |
| 18.2. Regla de juicio .....   | 180 |
| 18.3. Como regla de tratamiento .....   | 182 |

**CAPÍTULO IX**

|   |     |
|---|-----|
| ÁMBITO TEMPORAL DE LA LEY PENAL.....  | 183 |
| 1. Promulgación y derogatoria de la ley penal.....  | 183 |
| 2. Principio de legalidad y prohibición de retroactividad de la ley penal. Sucesión de leyes penales..... | 184 |
| 3. La retroactividad de la ley penal más favorable.....   | 185 |
| 4. Teoría sobre la retroactividad e irretroactividad de las leyes penales.....                            | 186 |
| 5. Determinación de la ley que más favorezca al reo.....  | 187 |
| 6. Retroactividad como excepción.....   | 188 |
| 7. Momento de la realización del delito.....  | 189 |

**CAPÍTULO X**

|   |     |
|---|-----|
| TIPO PENAL.....   | 191 |
| 1. Necesidad del tipo Penal – <i>Nullum crimen sine lege</i> –.....     | 191 |
| 2. Naturaleza jurídica de tipo.....                                     | 194 |
| 3. Definición de tipo penal visión inicial.....                         | 195 |
| 4. Definición de tipo penal en sentido estricto.....                    | 196 |
| 5. Posiciones doctrinarias sobre la tipicidad/ Doctrina Colombiana..... | 198 |
| 5.1. Posición de Reyes Echandia.....                                    | 198 |
| 5.2. Posición de Ferrez Olive, Nuñez Paz, Ramirez Barbosa.....          | 199 |
| 5.3. Doctrina Alemana/Posición de Graf Zu Dohna.....                    | 200 |
| 5.4. Doctrina Alemana Roxin.....  | 201 |
| 5.5. Doctrina Española/Muñoz Conde.....                                 | 202 |
| 5.6. Nuestra posición.....  | 202 |
| 6. Criterio de la Corte Constitucional/Tipicidad.....                   | 203 |
| 7. Definición de tipo penal en sentido estricto.....                    | 206 |
| 8. Tipo y adecuación típica.....  | 207 |
| 9. Elementos que integran el tipo.....                                  | 208 |
| 9.1. Sujeto activo.....   | 208 |

|   |     |
|---|-----|
| 9.2. Sujeto pasivo .....  | 208 |
| 10. Conducta en su doble faz objetiva y subjetiva .....             | 209 |
| 11. Funciones del tipo penal.....                                   | 210 |
| 12. Tipo y antijurídica Concepto.....                               | 211 |
| 13. Tipo y culpabilidad.....  | 212 |
| 14. Afectación del bien jurídico (lesión o peligro de lesión) ..... | 213 |
| 15. Delitos de resultado .....                                      | 213 |
| 16. Delitos de mera actividad.....                                  | 213 |
| 17. Delitos permanentes .....                                       | 214 |
| 18. Delitos de estado.....  | 214 |
| 19. Delitos de lesión.....  | 214 |
| 20. Delitos de peligro.....   | 215 |
| 21. Delitos simples y pluriofensivos .....                          | 216 |

## **CAPÍTULO XI**

|   |     |
|---|-----|
| ÁMBITO ESPACIAL DE LA LEY PENAL .....   | 217 |
| 1. Generalidades .....  | 217 |
| 2. Principio de territorialidad.....  | 219 |
| 3. Lugar de la comisión del delito .....  | 221 |
| 4. Excepciones al principio de territorialidad: la extraterritorialidad de la ley penal.....                                    | 222 |
| 4.1. Principio Real defensa o protección.....   | 224 |
| 4.2. Personalidad o Nacionalidad .....  | 224 |
| 4.3. Justicia Universal.....  | 225 |
| 4.3.1. <i>Lex loci delicti commissi</i> .....   | 225 |
| 4.3.1.1. Teoría de la acción.....   | 225 |
| 4.3.1.2. Teoría del Resultado.....  | 226 |
| 4.3.1.3. Teoría de la ubicuidad.....  | 226 |
| 5. Extradición .....  | 227 |
| 6. Criterio de la Corte Constitucional colombiana/La regulación legal de la extradición de colombianos y el debido proceso .... | 230 |

|       |   |     |
|-------|---|-----|
| 7.    | Autonomía de la Corte Suprema de Justicia para evaluar las condiciones de procedencia de la extradición ..... | 236 |
| 8.    | Violación del derecho de igualdad por no aplicarse el mismo trato que a los amparados mediante tutela .....   | 240 |
| 9.    | Fuente de la extradición.....   | 245 |
| 9.1.  | Tratados de extradición bilaterales y multilaterales vigentes Colombia .....                                  | 246 |
| 9.2.  | Tratados de extradición bilaterales y multilaterales vigentes España.....                                     | 252 |
| 10.   | Clasificación de a extradición .....  | 253 |
| 10.1. | Extradición Activa.....   | 253 |
| 10.2. | Extradición Reextradición .....   | 255 |
| 10.3. | Extradición en Tránsito .....   | 255 |
| 10.4. | Extradición Diferida .....  | 255 |
| 10.5. | Extradición Simplificada .....  | 256 |
| 11.   | Principios Rectores de la Extradición .....   | 257 |
| 11.1. | Principio de legalidad .....  | 257 |
| 11.2. | Principio de la especialidad.....   | 259 |
| 11.3. | Juez natural.....   | 260 |
| 11.4. | Principio de doble incriminación .....  | 262 |
| 11.5. | Principio de la conmutación o de la prohibición de la pena capital.....                                       | 263 |
| 11.6. | Principio de <i>non bis in idem</i> /criterio sala penal .....  | 264 |
| 11.7. | Principio de reciprocidad .....   | 267 |
| 12.   | Improcedencia de la extradición por delitos políticos.....  | 268 |
| 12.1. | Asilo político .....  | 271 |
| 13.   | Sujeto activo de derecho de refugio .....   | 271 |
| 13.1. | Sujeto pasivo .....   | 272 |
| 13.2. | Bien jurídico.....  | 272 |
| 13.3. | Concesión de asilo supone la adquisición de los derechos fundamentales.....                                   | 273 |

**CAPÍTULO XII**

|  |     |
|--|-----|
| DERECHO PENAL INTERNACIONAL/ESTATUTO DE ROMA.....  | 275 |
| 1. Generalidades Corte penal Internacional .....   | 275 |
| 2. Sistema Universal de Derechos Humanos .....   | 279 |
| 3. El Derecho Internacional Humanitario .....  | 283 |
| 3.1. El derecho internacional humanitario y el derecho internacional de los derechos humanos ..... | 285 |
| 4. El principio de legalidad en el Estatuto de Roma.....   | 286 |
| 5. Criterio de la Corte Constitucional .....   | 291 |
| 5.1. El control de constitucionalidad sobre el Estatuto de Roma y su ley aprobatoria .....         | 294 |
| 5.2. Las características especiales de la revisión del Estatuto de Roma.....                       | 297 |
| 5.3. Imprescriptibilidad.....  | 300 |
| 5.4. Pronunciamientos de la Corte con posterioridad a la sentencia .....                           | 304 |
| 5.5. A modo de conclusión .....  | 312 |

**CAPÍTULO XIII**

|  |     |
|--|-----|
| ÁMBITO PERSONAL DE LA LEY PENAL .....                      | 315 |
| 1. Principio de igualdad ante la ley y prerrogativas ..... | 315 |
| 2. Inviolabilidad parlamentaria.....                       | 317 |
| 3. Inmunidad parlamentaria.....                            | 318 |
| 4. Jurisprudencia .....                                    | 318 |

**CAPÍTULO XIV**

|  |     |
|--|-----|
| CONCEPTO DE DELITO .....   | 325 |
| 1. Teoría del delito en el derecho penal de un Estado Social de derecho y de Justicia..... | 325 |
| 2. El concepto de delito.....  | 326 |
| 3. Concepto delito y su evolución .....  | 328 |

|    |  |     |
|----|--|-----|
| 4. | Elementos y estructura del concepto del delito .....       | 330 |
| 5. | Clasificación de los delitos conforme al CPCOL y CPE ..... | 332 |

**CAPÍTULO XV**

|   |     |
|---|-----|
| TEORÍA DE LA ACCIÓN .....   | 335 |
| 1. Generalidades .....  | 335 |
| 2. Formas de comportamiento humano penalmente relevantes  | 336 |
| 3. Concepto estricto de acción .....  | 337 |
| 3.1. Fase interna.....  | 337 |
| 3.2. Fase externa .....   | 338 |
| 4. Ausencia de acción.....  | 339 |
| 4.1. Fuerza irresistible.....   | 339 |
| 4.2. Movimientos reflejos .....   | 342 |
| 4.3. Estado de inconsciencia .....  | 342 |
| 5. Valoración crítica de ausencia de acción y teoría de la <i>actiones liberae in causa</i> ..... | 343 |
| 6. Los sujetos de la acción la supuesta incapacidad de acción de las personas jurídicas.....      | 343 |

**CAPÍTULO XVI**

|  |     |
|--|-----|
| ACCIÓN Y RESULTADO.....  | 347 |
| 1. Acción y resultado .....  | 347 |
| 2. Relación de causalidad e imputación del resultado.....  | 348 |
| 2.1. Teoría de la equivalencia de condiciones .....  | 349 |
| 2.2. Teoría de la adecuación .....   | 351 |
| 2.3. Teoría de la causa jurídicamente relevante.....   | 351 |
| 3. Teoría de la imputación objetiva ámbito de aplicación y límites   | 352 |
| 4. La ausencia de acción típica la adecuación social, la tolerancia social, exclusión de las bagatelas ..... | 355 |
| 5. Adecuación social .....   | 355 |
| 5.1. Adecuación social.....  | 355 |

**CAPITULO XVII**

|  |     |
|--|-----|
| OMISIÓN.....   | 357 |
| 1. Definición de omisión.....  | 357 |
| 2. Acción esperada.....  | 359 |
| 3. Omisión propia.....   | 360 |
| 4. Omisión y resultado en los delitos de comisión por omisión, la equivalencia entre la acción y la omisión..... | 362 |
| 5. El deber de evitar el resultado la posición de garante fuentes de este deber.....                             | 362 |
| 6. Función protectoria del bien jurídico. ....   | 364 |

**CAPITULO XVIII**

|  |     |
|--|-----|
| Tipicidad .....  | 365 |
| 1. Tipicidad y tipo.....                                   | 365 |
| 2. Tipo y antijuricidad: tipo de injusto .....             | 368 |
| 3. Tipo y adecuación social.....                           | 370 |
| 4. Configuración y redacción de los tipos penales.....     | 371 |
| 5. Estructura y clasificación de los tipos penales .....   | 373 |
| 6. Estructura y clasificación de los tipos penales.....    | 374 |
| 6.1. Sujeto activo .....                                   | 374 |
| 6.2. Delitos Pluriofensivo.....                            | 375 |
| 6.3. Cualidades especiales exigidas al sujeto activo ..... | 376 |
| 6.4. Delitos simples o compuestos.....                     | 376 |
| 6.5. Función de la relación psicológica .....              | 377 |
| 7. Bien jurídico tutelado.....                             | 378 |
| 7.1. Afectación al bien jurídico.....                      | 378 |
| 8. Clasificación del Tipo Penal.....                       | 380 |

**CAPÍTULO XIX**

|              |     |
|--------------|-----|
| DOLO .....   | 381 |
| 1. Dolo..... | 381 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 2.   | Elementos del dolo.....                             | 383 |
| 2.1. | Elemento intelectual.....                           | 383 |
| 2.2. | Elemento volitivo.....                              | 384 |
| 3.   | Concepto de error.....                              | 385 |
| 4.   | Error vencible.....                                 | 386 |
| 5.   | Error vencible.....                                 | 386 |
| 6.   | Función del error de tipo.....                      | 387 |
| 7.   | <i>Error in persona</i> .....                       | 387 |
| 8.   | <i>Aberratio ictus</i> o error en el golpe.....     | 388 |
| 9.   | Otros elementos subjetivos del tipo de injusto..... | 388 |

**CAPITULO XX**

|                       |  |     |
|-----------------------|--|-----|
| DELITOS CULPOSOS..... | 391  |     |
| 1.                    | Delitos culposos generalidades.....  | 391 |
| 2.                    | Conducta típica: Lesión el deber de cuidado.....   | 393 |
| 3.                    | Concepto de cuidado objetivo.....  | 394 |
| 4.                    | Deber subjetivo de cuidado.....  | 395 |
| 5.                    | Lesión del cuidado.....  | 396 |
| 6.                    | Resultado de la imputación objetiva.....   | 397 |
| 6.1.                  | Resultado se ha causado por la realización culposa ....  | 398 |
| 6.2.                  | El resultado se ha causado por causas ajenas a la acción culposa.....  | 398 |
| 6.3.                  | El resultado producido por la acción imprudente cae fuera del ámbito o fin de protección de la norma lesionada . | 398 |
| 7.                    | Regulación de la culpa en el CPCOL y el CPE.....   | 398 |
| 8.                    | Elementos de la culpa.....   | 400 |
| 9.                    | Clases de Culpa.....   | 400 |

**CAPITULO XXI**

|                     |                    |     |
|---------------------|--------------------|-----|
| ANTI JURICIDAD..... | 403                |     |
| 1.                  | Generalidades..... | 403 |

|    |  |     |
|----|--|-----|
| 2. | Antijuricidad e injusto: precisiones terminológicas .....  | 404 |
| 3. | Antijuridicidad formal y material.....   | 404 |
| 4. | Los conceptos de lesión y peligro: los delitos de peligro y la<br>tendencia a la expansión del derecho penal ..... | 405 |
| 5. | Desvalor de la acción y del resultado .....  | 406 |

**CAPÍTULO XXII**

|                               |   |     |
|-------------------------------|---|-----|
| CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN ..... | 409   |     |
| 1.                            | Causas de justificación naturaleza y efectos .....    | 409 |
| 2.                            | Elementos subjetivos de justificación .....           | 412 |
| 3.                            | Error en las causas de justificación.....             | 413 |
| 4.                            | Justificación incompleta y atenuación de la pena..... | 414 |

**CAPÍTULO XXIII**

|   |  |     |
|---|--|-----|
| CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN EN PARTICULAR ..... | 417  |     |
| 1.  | Legítima defensa.....  | 417 |
| 2.  | Bienes que pueden ser defendidos Defensa de derechos per-<br>sonales.....                | 419 |
| 3.  | Estructura de la legítima defensa .....  | 421 |
| 4.  | La agresión .....  | 424 |
| 5.  | Necesidad del medio empleado.....  | 424 |
| 6.  | No haya provocado el incidente .....   | 425 |
| 7.  | La legítima defensa como derecho principal .....   | 426 |
| 8.  | ¿Por qué se justifica la legítima defensa?.....  | 427 |
| 9.  | Exceso en la legítima defensa conforme a la jurisprudencia<br>del TSJ V (Venezuela)..... | 428 |
| 10.   | Una reflexión necesaria.....   | 429 |

**CAPÍTULO XXIV**

|                                     |                          |     |
|-------------------------------------|--------------------------|-----|
| OTRAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN ..... | 431                      |     |
| 1.                                  | Estado de Necesidad..... | 431 |

|    |   |     |
|----|---|-----|
| 2. | Estado de necesidad y legítima defensa.....                   | 432 |
| 3. | Bienes a los que puede extenderse el estado de necesidad .... | 433 |
| 4. | Estructura del estado de necesidad .....                      | 434 |
| 5. | Estado de necesidad en exceso.....                            | 434 |

**CAPITULO XXV**

|    |   |     |
|----|---|-----|
|    | CUMPLIMIENTO DE UN DEBER O EN EL EJERCICIO LEGÍTIMO DE UN DERECHO, AUTORIDAD, OFICIO O CARGO Y OBEDIENCIA LEGÍTIMA Y DEBIDA ..... | 437 |
| 1. | Generalidades .....   | 437 |
| 2. | Cumplimiento de un deber o en el ejercicio legítimo de un derecho, autoridad, oficio o cargo .....                                | 438 |
| 3. | Elemento personal .....   | 442 |
| 4. | Principios de necesidad y proporcionalidad de la fuerza empleada y oportunidad y congruencia en la intervención policial.....     | 442 |
| 5. | La necesidad concreta o cualitativa <i>ex post</i> .....  | 443 |
| 6. | Elemento subjetivo en la apreciación de la eximente .....   | 445 |
| 7. | La obediencia debida .....  | 446 |

**CAPITULO XXVI**

|      |   |     |
|------|---|-----|
|      | CULPABILIDAD .....  | 451 |
| 1.   | Definición de culpabilidad .....  | 451 |
| 2.   | Las influencias del concepto tradicional de culpabilidad .....                | 452 |
| 3.   | Concepto dialectico de culpabilidad (culpabilidad y prevención general) ..... | 454 |
| 4.   | Elementos de la culpabilidad .....  | 455 |
| 4.1. | Imputabilidad o capacidad de culpabilidad .....                               | 455 |
| 4.2. | Conocimiento de la antijuridicidad .....                                      | 456 |
| 4.3. | Exigibilidad de un comportamiento distinto .....                              | 456 |

**CAPITULO XXVII**

|   |     |
|---|-----|
| CAUSAS DE EXCLUSIÓN DE CULPABILIDAD INIMPUTABILIDAD | 457 |
| 1. Concepto de inimputabilidad.....                 | 457 |
| 2. Causas de inimputabilidad .....                  | 459 |
| 2.1. Inmadurez psicológica.....                     | 459 |
| 2.2. Trastorno mental.....                          | 460 |
| 3. Imputabilidad y ausencia de conciencia .....     | 460 |
| 4. Prueba de la inimputabilidad.....                | 461 |
| 5. Embriaguez del sueño.....                        | 461 |
| 6. Sonambulismo.....                                | 462 |
| 7. Derecho Penal de Adolescente .....               | 462 |
| 7.1. Concepto de Niño .....                         | 462 |
| 7.2. Adolescencia .....                             | 463 |
| 7.3. Definición de la adolescencia.....             | 464 |

**CAPITULO XXVIII**

|  |     |
|--|-----|
| CULPABILIDAD CONOCIMIENTO DE LA ANTIJURIDICIDAD Y EXIGIBILIDAD DE OTRA CONDUCTA.....   | 467 |
| 1. Conocimiento de la antijuridicidad.....   | 467 |
| 2. Error de prohibición y de vencibilidad error en la doctrina forense venezolana..... | 470 |
| 3. No exigibilidad de otra conducta .....  | 474 |
| 3.1. Estado de necesidad Disculpante.....  | 475 |
| 3.2. Encubrimiento entre las partes.....   | 476 |

**CAPITULO XXIX**

|  |     |
|--|-----|
| CONSUMACIÓN Y TENTATIVA.....                                   | 477 |
| 1. Consumación formal y material.....                          | 477 |
| 2. Fundamento de la punición de la tentativa Generalidades ... | 479 |
| 3. Teoría objetiva .....                                       | 480 |
| 4. Teoría subjetiva.....                                       | 481 |

|     |   |     |
|-----|---|-----|
| 5.  | Consecuencias de la política criminal .....   | 481 |
| 6.  | Punibilidad basada en la peligrosidad del autor .....   | 482 |
| 7.  | Consecuencias político criminales .....   | 482 |
| 8.  | Teoría mixta .....  | 483 |
| 9.  | Consecuencias políticos criminales.....   | 483 |
| 10. | Teoría del Estado Social de Derecho y de Justicia (Nuestra Teoría) .....                            | 484 |
| 11. | La no realización de todos los actos ejecutivos necesarios para que se produzca la consumación..... | 487 |
| 12. | Consumación Del delito.....   | 488 |
| 13. | Consumación formal y terminación.....   | 488 |
| 14. | Concepto de frustración.....  | 490 |
| 15. | Estructura del delito frustrado .....   | 491 |
| 16. | Parte subjetiva de delito frustrado .....   | 491 |
| 17. | La no producción del delito consumado .....   | 492 |
| 18. | La no equiparación del delito consumado con la producción del resultado delictivo .....             | 493 |
| 19. | Imposibilidad de frustración en relación a determinadas figuras delictivas .....                    | 495 |
| 20. | Realización parcial de los actos ejecutivos .....   | 495 |
| 21. | Desistimiento Norma rectora .....   | 496 |
| 22. | ¿Desde cuándo y hasta qué momento se puede desistir? .....  | 497 |

**CAPITULO XXX**

|   |     |
|---|-----|
| AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN.....                          | 501 |
| 1. Autor en sentido material y en sentido formal..... | 501 |
| 2. Concepto de autor.....                             | 503 |
| 3. Concepto de partícipe.....                         | 505 |
| 3.1. Fundamento de punibilidad del partícipe.....     | 506 |
| 4. Distinción entre Autor y partícipe .....           | 507 |
| 4.1. Teoría objetiva .....                            | 507 |

|  |     |
|--|-----|
| 4.2. Teoría subjetiva .....              | 508 |
| 4.3. Teoría del Dominio del acto .....   | 508 |
| 5. Formas de autoría .....               | 509 |
| 5.1. Autor principal.....                | 509 |
| 5.2. Autoría inmediata .....             | 509 |
| 5.3. Autoría mediata.....                | 509 |
| 5.4. Coautoría .....                     | 510 |
| 6. Definición de complicidad .....       | 511 |
| 7. Clasificación de la Complicidad ..... | 511 |
| 7.1. Complicidad necesaria .....         | 511 |
| 7.2. Complicidad no necesaria .....      | 512 |

#### **CAPITULO XXXI**

|  |     |
|--|-----|
| CIRCUNSTANCIAS MODIFICATIVAS DE LA RESPONSABILIDAD CRIMINAL .....                | 513 |
| 1. Las circunstancias del delito .....   | 513 |
| 2. Circunstancias atenuantes genéricas, específicas, objetivas y subjetivas..... | 515 |
| 3. Circunstancias agravantes genéricas, específicas, objetivas y subjetivas..... | 516 |

#### **CAPITULO XXXII**

|  |     |
|--|-----|
| PENA CONCEPTO FUNCIÓN Y FINES DE LA PENA ..... | 523 |
| 1. Concepto de pena.....                       | 523 |
| 2. Función y fines de la pena .....            | 525 |
| 2.1. Función de la pena.....                   | 526 |
| 2.2. Fines de la pena .....                    | 528 |
| 3. Teorías que justifican la pena.....         | 529 |
| 3.1. Teoría absoluta .....                     | 529 |
| 3.2. Teorías Relativas.....                    | 531 |
| 3.3. Teorías de la prevención general.....     | 532 |

|   |         |
|---|---------|
| 3.4. Teoría de la prevención especial ..... | 533     |
| 3.5. Teorías mixtas o de la unión .....     | 533     |
| 4. Aplicación de las penas.....             | 535     |
| 5. Modos de computar los lapsos .....       | 535     |
| <br><b>CAPITULO XXXIII</b>                  |         |
| EXTINCIÓN DE LA PRETENSIÓN PUNITIVA.....    | 537     |
| 1. Generalidades .....                      | 537     |
| 2. Causas de extinción de la acción.....    | 538     |
| 2.1. La muerte del procesado .....          | 538     |
| 2.2. La amnistía .....                      | 539     |
| 2.3. Prescripción de la acción.....         | 539     |
| 2.4. Renuncia del agraviado .....           | 539     |
| 2.5. perdón del ofendido .....              | 540     |
| 2.6. Indulto .....                          | 540     |
| <br>Bibliografía .....                      | <br>543 |

# Abreviaturas

|        |   |
|--------|---|
| Art.   | Artículo.   |
| CADH   | Convención Americana sobre Derechos Humanos.                |
| CB     | Código de Bustamante.                                       |
| CC COL | Código Civil Colombiano.                                    |
| CCE    | Código Civil Español.                                       |
| CE     | Constitución Española.                                      |
| CIAC   | Código de infancia y adolescencia Colombiano.               |
| CISE   | Convención Interamericana sobre Extradición.                |
| CN     | Congreso Nacional.  |
| CPC    | Constitución Política de Colombia.                          |
| CPCOL  | Código Penal Colombiano.                                    |
| CPE    | Código Penal Español.                                       |
| CPI    | Corte Penal Internacional.                                  |
| CPPCOL | Código Procesal Penal Colombiano.                           |
| CSJ    | Corte Suprema de Justicia.                                  |
| CVRC   | Convención de Viena sobre Relaciones Consulares.            |
| DADH   | Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre. |

|           |  |
|-----------|--|
| DUDHC     | Declaración Universal de los derechos Hombre y del ciudadano.  |
| ERCPI     | Estatuto de Roma Corte Penal Internacional.  |
| Exp.      | Expediente.  |
| LAPE      | Texto Consolidado Última modificación: 14 de mayo de 2022.   |
| LECE      | Ley de Enjuiciamiento Criminal Española.   |
| LFAPLM    | Ley de Fomento, Apoyo y Protección a la Lactancia Materna.   |
| LIT       | Literal.   |
| LOPIIAFVE | Ley Orgánica 8/2021, de 4 de junio, de protección integral a la infancia y la adolescencia frente a la violencia Española. |
| LOPJE     | Ley Orgánica del poder judicial Español.   |
| LTCE      | Ley Tribunal Constitucional Español.   |
| MP        | Magistrado Ponente.  |
| OMS       | Organización Mundial de la Salud.  |
| PIDCP     | Pacto Internacional de los Derechos Civiles y Politicos.   |
| TCE       | Tribunal Constitucional Español.   |
| TP        | Tratado de Palermo.  |
| TSJ V     | Tribunal Supremo de Justicia Venezuela.  |

# Prólogo

Los profesores GIANNI EGIDIO PIVA TORRES y ROYMAR ALI ARMAS GRATEROL, nos presentan una excelente obra de Derecho Penal General, abordando todos los temas, que los estudiosos del derecho, debemos conocer desde el inicio de la carrera, que son base fundamental para poder llegar a entender el derecho penal en sus formas más complejas y avanzadas en la dogmática jurídico-penal.

Inicia el libro con el desarrollo de los integrantes conceptos de derecho penal, sus características, generalidades; estableciendo de manera clara el significado de la norma penal.

Pero los autores van más allá. Hacen un recuento histórico desde la antigüedad, hasta llegar al siglo XXI. Sabemos que solo quien conoce la historia, sabe identificar de manera plena y veraz los conceptos penales, en cada una de las épocas, para poder entender su evolución, y el fundamento, de lo que encontramos hoy en el campo penal.

Nos dan un viaje fabuloso por las instituciones penales, haciendo de su obra un deleite para leerla y aprender de ella. Nos llevan también, por referencias, al Derecho Penal Internacional. Pocas obras de Derecho Penal, hacen referencia a tan importante tema, del que hoy, tantos principiantes como versados debemos conocer.

Finaliza su valiosa obra con planteamientos, sobre la función y fines de la pena, tema este que cada día cobra mayor relevancia, no solo jurídica, sino social y cultural, debido a que nos venimos interrogando si verdaderamente, la

pena completa sus fines establecidos en la ley, o, si por el contrario, se limita al fin retributivo.

Los autores, nos presentan una maravillosa obra, que tanto principiantes como quienes ya hemos hecho un recorrido por el mundo jurídico-penal, nos deleitaremos leyendo, por la sencillez de la obra en su objetivo de enseñar; pero a su vez en la profundidad de los temas desarrollados.

ELSA NORMA DELGADO RUEDA  
Abogada Penalista

En Bogotá a los 30 días de Julio del año 2022