

ALBERTO

SUÁREZ SÁNCHEZ

AUTORÍA

3.^a ED. ACTUALIZADA

UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA

ISBN 978-958-710-176-8

© 2007, ALBERTO SUÁREZ SÁNCHEZ
© 2007, UNIVERSIDAD EXTERNADO DE COLOMBIA
Calle 12 n.º 1-17 Este, Bogotá
Teléfono (57 1) 342 0288
publicaciones@uexternado.edu.co
www.uexternado.edu.co

Tercera edición: febrero de 2007
Primera reimpresión: julio de 2011

Ilustración de cubierta: Fragmento de *La muerte de César* por VINCENZO CAMMUCINI
Diseño de cubierta: Departamento de Publicaciones
Composición: Proyectos Editoriales Curcio Penen
Impresión y encuadernación: Xpress Estudio Gráfico y Digital S.A.
Tiraje: de 1 a 1.000 ejemplares

Impreso en Colombia
Printed in Colombia

Prohibida la reproducción o cita impresa o electrónica total o parcial de esta obra, sin autorización expresa y por escrito del Departamento de Publicaciones de la Universidad Externado de Colombia. Las opiniones expresadas en esta obra son responsabilidad del autor.

942941

CONTENIDO

NOTA PRELIMINAR DE LA TERCERA EDICIÓN	17
INTRODUCCIÓN	19
CAPÍTULO PRIMERO	
LA AUTORÍA	23
I. Generalidades	25
II. La necesidad de las normas sobre autoría y participación	26
III. Naturaleza de las normas de participación	31
CAPÍTULO SEGUNDO	
EL CONCEPTO DE AUTOR	35
CAPÍTULO TERCERO	
EL CONCEPTO UNITARIO DE AUTOR	45
I. Noción	47
II. Clasificación del concepto unitario	48
III. Características del concepto unitario	48
A. La equivalencia causal de las aportaciones de los intervinientes	48
B. El rechazo de la accesoriedad	51
I. Consecuencias del rechazo de la accesoriedad	55
a. En los delitos comunes	55
b. En los delitos especiales	56
c. En los delitos de “propia mano”	56
d. En el suicidio y las autolesiones	58
IV. Crítica al concepto unitario	59
A. El concepto unitario de autor no es compatible con los principios del derecho penal de un Estado de derecho	60
B. Igualdad del marco penal en el concepto unitario	63
C. Ampliación de la punibilidad en el concepto unitario	66
D. La peligrosidad y el merecimiento de pena como fundamento del concepto unitario	69
V. El concepto acogido por el Código Penal colombiano	71
A. El Código Penal de 1936	72
B. El Código Penal de 1980	78
I. La Comisión redactora de 1974	78
2. El anteproyecto de 1978	82
3. El anteproyecto de 1979	82
4. El Decreto 100 de 1980 (Código Penal)	82
C. El Código Penal de 2000	91
1. La ley	91
2. La jurisprudencia	94
3. La doctrina	95

VI.	Consecuencias en el derecho penal colombiano por la no adopción del concepto unitario de autor	96
A.	En los delitos especiales	96
B.	En la intervención en el suicidio	102
C.	Participación en las autolesiones	103

CAPÍTULO CUARTO

	EL CONCEPTO EXTENSIVO DE AUTOR	105
I.	Generalidades	107
II.	El concepto	109
III.	Las teorías sobre el concepto extensivo	111
A.	El concepto extensivo y las teorías objetivas	111
B.	El concepto extensivo y las teorías subjetivas	113
1.	La teoría del dolo	116
a.	Crítica a la teoría del dolo	118
2.	La teoría del interés	119
a.	Crítica a la teoría del interés	120
IV.	Críticas generales al concepto extensivo de autor	121
A.	Críticas al fundamento del concepto	122
B.	El desconocimiento de la función de garantía de los tipos	123
C.	El carácter residual del concepto extensivo de autor	124

CAPÍTULO QUINTO

	EL CONCEPTO RESTRICTIVO DE AUTOR	127
I.	Generalidades	129
II.	Teorías	129
A.	La teoría objetivo-formal	130
1.	Noción	130
2.	Formas del concepto objetivo-formal de autor	132
a.	La autoría como realización de acción ejecutiva	132
b.	La autoría como realización del tipo o de una de las acciones típicas	136
3.	Las ventajas de la teoría objetivo-formal	139
4.	El fundamento de la teoría objetivo-formal	140
5.	Crítica a la teoría objetivo-formal	143
a.	Indefinición o indeterminación	145
b.	La no explicación de la autoría mediata	148
c.	La no explicación de la coautoría	
B.	Las teorías objetivo-materiales	155
1.	Teoría de la necesidad	156
2.	Teoría de la simultaneidad	157
3.	Teoría de la causalidad física y causalidad síquica	158
4.	Teoría de la supremacía del autor	159

CAPÍTULO SEXTO

LA TEORÍA DEL DOMINIO DEL HECHO	161
I. Evolución del concepto de dominio del hecho	163
II. Características de la teoría del dominio del hecho	177
A. El carácter objetivo	177
B. El carácter material	179
III. La construcción de ROXIN	179
A. Conceptos previos	179
1. El autor como figura central	180
2. El dominio del hecho como concepto abierto	181
B. Las formas del dominio del hecho según ROXIN	183
1. El dominio de la acción	183
2. El dominio de la voluntad	184
3. El dominio funcional	185
C. El dominio del hecho y las formas de autoría	186
1. La autoría directa o inmediata unipersonal	187
2. La autoría mediata	188
3. La coautoría	189
a. El plan común	190
b. La esencialidad de la contribución	193
c. La contribución en la fase ejecutiva	197
IV. Concepciones heterodoxas de la teoría del dominio del hecho	197
A. La teoría de la determinación objetiva y positiva del hecho de LUZÓN PEÑA y DÍAZ Y GARCÍA CONLLEDO	198
B. La teoría de la pertenencia del hecho de MIR PUIG	201
C. La teoría normativa del dominio del hecho de FEIJÓO SÁNCHEZ	202
D. La teoría de JAKOBS	203
E. Concepto normativo de la autoría	208

CAPÍTULO SÉPTIMO

EL CONCEPTO DE AUTOR EN EL CÓDIGO PENAL COLOMBIANO	213
I. Generalidades	215
II. Aspectos metodológicos para la elaboración del concepto de autor en el derecho penal colombiano	215
III. El concepto extensivo de autor en la legislación colombiana como concepto tradicional	226
A. Críticas a la teoría del acuerdo previo	236
1. La fundamentación	236
2. Los resultados	238
IV. El concepto restrictivo de autor en la legislación colombiana	243
A. La autoría en el Código Penal de 1980	243
B. La autoría en el Código Penal de 2000	247
1. Generalidades	247

2.	Concepto de autor	250
3.	Concepto de realización de la conducta	250
4.	La referencia al tipo penal	253
v.	Modelos de determinación de autoría y participación	256
A.	La autoría directa o inmediata individual	257
1.	Concepto	257
2.	Características generales de la autoría directa	258
a.	El dominio del hecho debe ser objetivo	265
b.	El dominio del hecho debe ser positivo	266
3.	Características especiales de la autoría directa	267
a.	Elementos personales de la autoría directa	267
b.	Delitos de propia mano	269
4.	Elementos subjetivos de la autoría directa	269
CAPÍTULO OCTAVO		
LA AUTORÍA MEDIATA		271
I.	Introducción	273
II.	Teoría general de la autoría mediata	274
III.	La estructura de la autoría mediata	280
IV.	Diferencias entre autoría mediata y determinación	282
V.	La autoría mediata en el Código Penal colombiano	284
A.	La autoría mediata en el Código Penal de 1980	284
B.	La autoría mediata en el Código Penal de 2000	286
VI.	Las formas de instrumentalización	289
A.	Instrumentalización mediante el error	289
1.	El error de tipo	290
2.	El error justificante	295
3.	El error de prohibición	298
4.	El error sobre el concreto sentido de la acción	300
5.	El error sobre la identidad de la víctima	301
6.	El error en los motivos	305
7.	El dominio del hecho por error de la víctima	305
B.	Instrumentalización mediante la coacción	307
C.	Instrumentalización de inimputables y niños	315
D.	Instrumentalización a través de estructuras de poder organizadas	319
1.	Introducción	319
2.	Las tesis para solucionar el concurso de personas en los delitos cometidos a través de aparatos organizados de poder	322
a.	Tesis de la autoría mediata	325
b.	Tesis de la coautoría	329
c.	Tesis de la autoría accesoria	331
d.	Tesis de la inducción	331
e.	Tesis de la complicidad	333
3.	Características de la autoría en los aparatos de poder organizados	334

4.	La autoría mediata en la delincuencia empresarial	341
CAPÍTULO NOVENO		
	LA COAUTORÍA	347
I.	Fundamento de la punición de la coautoría	349
II.	La estructura de la coautoría	352
	A. Concepto	352
	B. Los elementos de la coautoría	352
	C. El elemento subjetivo de la coautoría:	
	el acuerdo común sobre la realización típica	354
	1. Características del acuerdo común	356
	2. La función del acuerdo	362
	3. Los efectos del acuerdo	363
	4. La negación del acuerdo común como elemento subjetivo de la coautoría	364
	5. Momento de la producción del acuerdo común	365
	6. El exceso del coautor	366
	D. El elemento objetivo de la coautoría:	
	la contribución al hecho punible	370
	1. Consideraciones generales	370
	2. Características de la contribución del coautor	371
	3. La coautoría y la cooperación en la fase preparatoria	373
	4. La coautoría como ejecución	381
	5. La coautoría como realización de acción típica	383
	6. La teoría del dominio funcional del hecho como criterio para determinar la coautoría	386
	7. La determinación objetiva y positiva del hecho como criterio correcto para caracterizar la coautoría	389
	8. La acción que fundamenta la conducta de coautoría	392
	9. El elemento normativo de la imputación recíproca de las aportaciones de los intervinientes	395
	10. El elemento objetivo de la coautoría en la legislación colombiana	399
	11. La acción típica que fundamenta la coautoría en el derecho penal colombiano	409
	12. Diferencias entre coautoría y participación	420
	13. La coautoría aditiva	424
	14. La denominada “coautoría alternativa”	426
	E. Elementos subjetivos de la coautoría	427
CAPÍTULO DÉCIMO		
	EL ACTUAR POR OTRO	429
I.	Introducción	431

II.	Noción del actuar por otro	433
III.	Elementos del actuar por otro	433
IV.	Fines de la cláusula del actuar por otro	434
V.	El actuar por otro como cobertor de lagunas de punibilidad	442
VI.	Posibles soluciones a las actuaciones cumplidas en representación de otro	445
VII.	Naturaleza jurídica de la cláusula general del actuar por otro	447
	A. Autonomía del actuar por otro	447
	B. El actuar por otro no es una forma de autoría	450
	C. La representación como fundamento del actuar por otro	452
	D. El verdadero criterio de la equivalencia	455
VIII.	El actuar por otro y los tipos de la parte especial del Código Penal	456
	A. El actuar por otro en los delitos especiales	458
	B. El actuar por otro en los delitos delimitados por propósitos egoístas	460
	C. Delitos no susceptibles del actuar por otro	462
IX.	El fundamento jurídico-penal del actuar por otro	463
X.	La ubicación de la cláusula del actuar por otro en el Código Penal	467
XI.	El actuar por otro en el derecho penal colombiano	468
	A. Generalidades	468
	B. El actuar por otro no es otra forma de autoría en el derecho penal colombiano	473
	C. El actuar por otro como participación	475
	D. Los elementos del actuar por otro	476
	1. La realización de conducta típica	476
	2. La disociación personal de los elementos del tipo	479
	3. La equivalencia del actuar del <i>extraneus</i> al del <i>intraneus</i>	480
	4. La calidad del representante	484
	E. Concepto de elementos especiales que fundamentan la punibilidad de la figura delictiva	484
CAPÍTULO DECIMOPRIMERO		
LA AUTORÍA EN LOS DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER		489
I.	La autoría inmediata unipersonal en los “delitos de infracción de deber”	491
	A. Concepto de “delitos de infracción de deber”	491
	B. Los delitos de infracción de deber en la ley penal colombiana	493
II.	La autoría mediata en el delito de infracción de deber	497
III.	La coautoría en el delito de infracción de deber	506
CAPÍTULO DUODÉCIMO		
LA AUTORÍA EN LOS DELITOS ESPECIALES		509
I.	La autoría unipersonal en los delitos especiales	511
II.	La autoría mediata en los delitos especiales	512

III.	La coautoría en los delitos especiales	519
IV.	El interviniente no cualificado	521
	A. Introducción	521
	B. Noción del interviniente no cualificado	522
	C. Características del interviniente no cualificado	523
	1. El interviniente no cualificado opera solo en delitos especiales	523
	2. El interviniente no es cualificado	524
	3. Participación del interviniente en cualquier fase del delito	524
	4. Responsabilidad del interviniente solo como partícipe	525
	D. Efectos de la figura del interviniente	525
	1. Reafirma el carácter unitario de la imputación del injusto	525
	2. Reafirma el concepto diferenciador de autor en nuestro Código Penal	526
	E. El interviniente no cualificado no es autor inmediato unipersonal	528
	F. El interviniente no cualificado no es autor mediato	531
	G. El interviniente no cualificado no es coautor	532
	H. El interviniente no cualificado es partícipe	534
	I. Consecuencias de la creación de la figura del interviniente	535

CAPÍTULO DECIMOTERCERO

LA AUTORÍA EN EL DELITO CULPOSO	537
---------------------------------	-----

I.	La autoría unipersonal en el delito culposo	539
II.	La coautoría en el delito culposo	545

CAPÍTULO DECIMOCUARTO

LA AUTORÍA EN EL DELITO DE OMISIÓN	549
------------------------------------	-----

I.	Generalidades	551
II.	El autor en el delito de omisión	553

BIBLIOGRAFÍA	561
--------------	-----