

**“EL ABORTO, HOMICIDIO NO TIPIFICADO”**

**VICTOR MANUEL BOTERO GALLO  
JOSE GILBERTO JIMENEZ RAMIREZ  
GABRIEL ANTONIO OTALVARO PAREJA**

**Monografía para optar al título de  
ABOGADOS**

**Director  
Dr. ALRIO MENDIETA PACHECO  
Abogado**

**UNIVERSIDAD DE MANIZALES  
FACULTAD DE DERECHO  
MANIZALES  
2003**

## TABLA DE CONTENIDO

|  | Pág.     |
|--|----------|
| “EL ABORTO, HOMICIDIO NO TIPIFICADO”                               | 1        |
| TÍTULO PRIMERO: Derecho a la vida y aborto                         | 1        |
| CAPÍTULO PRIMERO: DEL DERECHO A LA VIDA                            | 1        |
| Sección Primera: Concepto de Persona                               | 1        |
| A. Persona en el Derecho Romano                                    | 1        |
| 1. Requisitos para ser considerado persona en el<br>derecho Romano | 2        |
| a. Existencia del hombre   | 2 -- --- |
| - Nacimiento efectivo  |          |
| - Nacimiento con vida  | 3        |
| - Parto viable   | 4        |
| - Recién nacido con forma humana                                   | 4        |
| b. Estado de Libertad  | 5        |
| c. Estado de ciudadano (Status civitatis)                          | 6        |
| d. No estar sujeto a la autoridad familiar (Status Familiae)       | 7        |

|   |    |
|---|----|
| 2. la capacidad en el Derecho Romano                          | 8  |
| <br>  |    |
| B. Persona en el Derecho Colombiano                           | 9  |
| 1. Concepto de Persona  | 9  |
| 2. Capacidad de la persona                                    | 17 |
| a. Capacidad de goce  | 18 |
| b. Capacidad de ejercicio                                     | 20 |
| 3. Derechos de la personalidad                                | 22 |
| a. Vida   | 24 |
| b. Imagen   | 26 |
| c. Nombre   | 28 |
| d. Integridad Corporal  | 30 |
| e. Honor  | 35 |
| f. Libertad   | 37 |
| <br>  |    |
| Sección Segunda: El Concebido                                 | 39 |
| A. El Concebido en el Derecho Romano                          | 39 |
| B. Momento de la Concepción                                   | 41 |
| C. Desarrollo de la vida intrauterina                         | 48 |
| D. la condición Jurídica del Concebido                        | 59 |
| 1). El concebido como ser humano con autonomía<br>vida propia | 59 |
| 2). Naturaleza jurídica de la protección al concebido         | 67 |

|  |    |
|--|----|
| a. Teoría de la Ficción  | 67 |
| b. Personalidad condicional o provisional  | 69 |
| c. Derecho sin sujeto  | 71 |
| 3). La frase. El concebido es sujeto de derecho<br>para todo cuanto le favorezca | 73 |
| E. Tutela del concebido  | 75 |
| 1. Al sancionar el aborto como un delito en la<br>legislación penal              | 76 |
| 2. Al garantizarle el derecho a la vida  | 78 |
| 3. Al proteger sus posibilidades sucesorias                                      | 80 |
| 4. Al poder el concebido recibir donaciones                                      | 83 |
| Sección tercera:    Derecho a la Vida  | 84 |
| A) Concepto de vida  | 84 |
| B) Derecho a la vida   | 85 |
| C) La vida como bien jurídico y su tutela Constitucional                         | 89 |
| <br>   |    |
| CAPÍTULO SEGUNDO: ABORTO   | 92 |
| Sección Primera: Historia del Aborto   | 92 |
| - La codificación del siglo XIX  | 96 |
| - La codificación del siglo XX   | 97 |
| <br>   |    |
| Sección segunda:    Definición y concepto de aborto                              | 97 |

|   |     |
|---|-----|
| A. Concepto Etimológico                         | 97  |
| B. Concepto Jurídico                            | 98  |
| C. Concepto Médico                              | 100 |
| <br>  |     |
| Sección Tercera: Tipos de aborto                | 101 |
| - Aborto desde el punto de vista médico         | 102 |
| Aborto Completo                                 | 103 |
| Aborto Incompleto                               | 103 |
| Aborto Séptico                                  | 103 |
| Aborto Molar                                    | 104 |
| Aborto Habitual                                 | 104 |
| - Aborto desde el punto de vista médico – legal | 104 |
| Aborto Doloso                                   | 104 |
| Aborto culposo                                  | 105 |
| Aborto Preterintencional                        | 105 |
| Aborto Procurado                                | 106 |
| Aborto Consentido                               | 107 |
| Aborto Sufrido                                  | 108 |
| Aborto Ético                                    | 108 |
| Aborto Eugénésico                               | 109 |
| Aborto Honoris Causa                            | 111 |
| Aborto Letal                                    | 112 |
| Aborto Social                                   | 113 |
| Aborto Tentado                                  | 113 |

|   |     |
|---|-----|
| Aborto Terapéutico                                      | 114 |
| PROYECTO DE LEY Nro. 17 de 1975                         | 115 |
| PROYECTO DE LEY Nro. 95 DE 1979                         | 118 |
| Sección Cuarta: Técnicas de aborto                      | 119 |
| A. Procedimientos Obstétricos Abortivos                 | 119 |
| 1. Dilatación y curetaje                                | 119 |
| 2. Aspiración o succión                                 | 120 |
| 3. Histerotomía o Cesárea                               | 121 |
| 4. Método salino o envenenamiento salino                | 122 |
| 5. Aborto de nacimiento parcial                         | 123 |
| B. Infusiones, drogas, compuestos y maniobras abortivas | 124 |
| 1. Pastilla RU- 486                                     | 124 |
| 2. “Morning after” y “Day After”                        | 127 |
| 3. Dispositivo Intrauterino                             | 128 |
| 4. Inserción intrauterina de dispositivos               | 129 |
| 5. Inyección intrauterina de soluciones                 | 129 |
| 6. la automedicación con base en fármacos               | 130 |
| 7. Ejercicios físicos y acciones bruscas                | 130 |
| Sección Quinta  | 131 |
| Syndrome post – parto                                   | 132 |
| Síndrome de Asherman                                    | 138 |

|   |     |
|---|-----|
| Sección Sexta: El delito de Aborto            | 139 |
| A. El delito del Aborto                       | 139 |
| 1. Características del delito                 | 141 |
| B. Sistemas despenalizadores del aborto       | 143 |
| 1. Sistema de plazo                           | 143 |
| 2. Sistema de los indicadores                 | 150 |
| a. La indicación terapéutica o médica         | 151 |
| b. La indicación eugenésica                   | 153 |
| c. Indicación Jurídica, ética o criminológica | 153 |
| d. Indicación económica o social              | 154 |
| e. Otras indicaciones                         | 154 |
| C. El aborto en el Código Penal Colombiano    | 158 |
| 1. Aborto causado o con consentimiento        | 158 |
| 2. Aborto sin consentimiento                  | 159 |
| 3. Aborto procurado                           | 161 |
| 4. Aborto Honoris Causa                       | 162 |
| 5. Aborto Impune                              | 164 |
| 6. Aborto Culposo                             | 164 |
| 7. la tentativa de aborto                     | 165 |
| D. Infanticidio                               | 166 |

|  |     |
|--|-----|
| E. Leyes y aborto en Colombia  | 175 |
| - Código Penal Ley 19 de 1890  | 176 |
| - Código penal. Ley 109 de Diciembre 22 de 1923  | 179 |
| - Código Penal –Decreto 2300 de Septiembre 4<br>de 1936                                    | 181 |
| - Proyecto de Ley Nro. 17 de 1975  | 184 |
| - Proyecto de Ley Nro. 95 de 1979  | 187 |
| - Código Penal Colombiano Decreto 100 de 1980  | 190 |
| - Proyecto de Ley Nro. 17 de 1987  | 192 |
| - Código Penal Colombiano. Ley 599 de 24<br>de julio de 2000                               | 195 |
| <br>   |     |
| TÍTULO SEGUNDO: EL ABORTO Y EL DERECHO A LA VIDA<br>EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL             | 198 |
| <br>   |     |
| CAPÍTULO PRIMERO: REGULACIÓN DEL ABORTO Y<br>DEL DERECHO A LA VIDA EN EL DERECHO COMPARADO | 198 |
| <br>   |     |
| Sección Primera: Interpretaciones Jurisprudenciales  | 198 |
| A. Jurisprudencia de Colombia  | 198 |
| Jurisprudencia de la Honorable Corte Constitucional  | 198 |
| a. Sentencia C.133/94 H. Corte Constitucional Colombiana                                   | 198 |



|   |     |
|---|-----|
| b. Sentencia C-647/200 H.C. Constitucional Colombiana   | 204 |
| B. Corte Suprema de Justicia, Estados Unidos de América | 217 |
| C. Jurisprudencia Constitucional Alemana                | 229 |
| Sección Segunda: Regulación Legal del aborto            |     |
| a nivel internacional                                   | 232 |
| A. Situación Jurídica del concebido en la codificación  |     |
| Civil latinoamericana                                   | 232 |
| 1. Países que definen la persona “como todo individuo   |     |
| de la especie humana                                    | 233 |
| Código Civil Colombiano                                 | 233 |
| Código Civil de Venezuela                               | 234 |
| Código Civil Chileno                                    | 234 |
| Código Civil de Uruguay                                 | 234 |
| Código Civil de El Salvador                             | 234 |
| Código Civil de Ecuador                                 | 234 |
| 2. Países que especifican el origen de la persona       |     |
| desde el nacimiento                                     | 235 |
| Código Civil de Brasil                                  | 235 |
| Código Civil Colombiano                                 | 235 |
| Código Civil de Costa Rica                              | 235 |
| Código Civil de Guatemala                               | 235 |

|  |     |
|--|-----|
| Código Civil de México   | 236 |
| Código Civil de Perú   | 236 |
| 3. Países que estipulan que se es persona desde la concepción        | 236 |
| Código Civil de Argentina  | 237 |
| Código del menor en Paraguay   | 237 |
| B. Situación Jurídica del Concebido en la codificación Civil Europea | 237 |
| Código Civil de España   | 237 |
| Código Civil de Italia   | 238 |
| Código Civil Portugués   | 238 |
| Código Civil Alemán  | 238 |
| C. Regulación del delito de aborto en la codificación penal          |     |
| Latinoamericana  | 239 |
| <i>Latino Americana</i>  | 239 |
| Código Penal de Argentina  | 239 |
| Código Penal de Bolivia  | 239 |
| Código Penal del Brasil  | 240 |
| Código Civil Colombiano  | 242 |
| Código penal de Chile  | 243 |
| Código Penal de Ecuador  | 244 |
| Código Penal de El Salvador  | 245 |
| Código Penal de España   | 247 |
| Código Penal de Guatemala  | 248 |

|   |     |
|---|-----|
| Código Penal de Honduras  | 249 |
| Código penal de México  | 250 |
| Código Penal de Nicaragua   | 252 |
| Código Penal de Panamá  | 253 |
| Código Penal de Paraguay  | 254 |
| Código Penal de Perú  | 254 |
| Código Penal de República Dominicana  | 255 |
| Código Penal de Uruguay   | 256 |
| Código Penal de Venezuela   | 258 |
| <br>  |     |
| D. Ley sobre la violencia contra víctimas no nacidas en<br>Estados Unidos   | 260 |
| <br>  |     |
| CAPÍTULO SEGUNDO: PROTECCIÓN INTERNACIONAL DEL<br>DERECHO A LA VIDA   | 263 |
| <br>  |     |
| Sección Primera: Derecho a la vida en los Instrumentos de<br>Derecho Internacional  | 263 |
| A. Declaración Americana de Derechos y Deberes del Hombre   | 266 |
| <br>  |     |
| B. Declaración Universal de los Derechos Humanos proclamada<br>Por la Asamblea General de la Organización de las naciones<br>Unidas, París, 10 de diciembre de 1948 | 268 |

|   |         |
|---|---------|
| C. Pacto Internacional de Derechos Civiles y políticos, Nueva York,<br>16 de diciembre de 1966  | 270     |
| D. Convención Americana sobre los Derechos Humanos<br>(Pacto de San José)   | 271     |
| E. Convención sobre los Derechos del Niño   | 272     |
| F. Declaración de los Derechos del Niño Proclamada por la Asamblea<br>General de las Naciones Unidas, su Resolución 386(XIV), de 20 de<br>Noviembre de 1959 | 273     |
| G. Carta de los Derechos Fundamentales de la Unión Europea  | 275     |
| <br>CAPÍTULO TERCERO: PRÁCTICAS Y OPINIONES CON<br>RESPECTO AL ABORTO EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL  | <br>277 |
| <br>Sección Primera: Grupos internacionales Pro Vida y Pro elección   | <br>277 |
| A. Grupos Pro Vida  | 277     |
| B. Grupos Pro - Elección  | 283     |
| C. Grupos Intermedios   | 286     |
| D. Posición de las Iglesias ante el aborto  | 287     |
| 1. Iglesias en contra del aborto  | 287     |
| 2. Iglesias a favor del aborto  | 288     |

|  |     |
|--|-----|
| Sección Segunda: Actitudes y prácticas del aborto en el mundo                  | 289 |
| Sección Tercera: Conferencias Internacionales                                  | 296 |
| A. Conferencia Internacional sobre la población<br>Y el desarrollo, Cairo 1994 | 296 |
| B. Cuarta Conferencia Mundial sobre la Mujer, Beijing 1995                     | 299 |
| CONCLUSIONES   | 303 |
| BIBLIOGRAFIA   | 318 |

## INTRODUCCIÓN

Hace poco menos de un año en el congreso se abrió paso un proyecto de ley cuya ponente era la Honorable Congresista PIEDAD CORDOBA TRIBIÑO y al cual se le llamó precisamente “Ley Piedad”. En el proyecto se contemplaba la posibilidad de que las parejas de homosexuales, dos hombres o dos mujeres pudiesen ser reconocidas como tales por la ley otorgándoseles todos los derechos de una pareja heterogénea.

Dentro de los derechos naturales y legales que tienen una pareja normal (hombre y mujer) están los de decidir libremente la cantidad de hijos que deseen tener y el de adoptar hijos. De haberse aprobado la famosa Ley Piedad, las parejas de homosexuales adquirirían estos derechos.

La pregunta es entonces: ¿Cómo garantizaría la ley a una pareja de homosexuales que efectivamente pudiesen tener la cantidad de hijos que desee? ¿Lograría la ley como por arte de magia dotar a hombres y mujeres de lo que la naturaleza no les dio y lo que la ciencia no ha podido conseguir? ¿Podrá por Ley un hombre concebir y una mujer engendrar a un hijo? ¿Podrá un hombre por mandato de la ley convertirse en madre y una mujer en padre?

Nuestros lectores pensarán que estamos elucubrando por que lo que la ley buscaba era que estas parejas conformadas por homosexuales tuvieran un reconocimiento legal y otorgarles derechos civiles. ¿Pero a caso al tener un reconocimiento legal y constitucional no tendrían que tener un reconocimiento igual de todos los demás derechos de las parejas?

Pero mientras estos son las discusiones de la gran labor legislativa de algunos de nuestros Honorables Congresistas que se empeñan en dotar por ley a hombres y mujeres de lo que la naturaleza no les dio; ese mismo CONGRESO coadyuvado por la HONORABLE CORTE CONSTITUCIONAL, declaró que (el derecho a la vida ) es un derecho de poco o ningún valor y esto está demostrado en los artículos 122, 123 y 124 del Código Penal y en la Sentencia C-647 de 2002, en el primero que contempla el Tipo Penal de ABORTO el cual permite acabar con la vida de pequeños seres inocentes sin que se castigue este cobarde y brutal acto de una manera ejemplar, y la segunda que declara exequible dicho esperpento jurídico, estas no son otra cosa que motivaciones y estímulos para que se acabe con incontables vidas de seres inocentes por parte de médicos, enfermeras y parteras que han convertido el ABORTO en una actividad económica de las más lucrativas de las que se pueda tener conocimiento en la vida criminal.

No parecen ser más que simples divagaciones y elucubraciones charlatanezas, las exposiciones de Congresistas y Magistrados cuando por un lado tratan de convertir en padre a una mujer y en madre a un hombre

diciéndoles que pueden adoptar y argumentan que con ello se pone nuestra sociedad a la altura de las sociedades más civilizadas del mundo cuando por otro lado se dice que frente a ciertas circunstancias el derecho a la vida no se tiene como cuando por ejemplo se dice que se puede Abortar o causar el Aborto pues las penas irrisorias con que se castiga el Tipo y la prescindencia de la misma en algunos casos no son otra cosa que autorizaciones para asesinar vidas inocentes e indefensas.

¿Pero como decirle a alguien que puede tener derecho a ser padre o madre cuando la misma naturaleza y la ley divina no le ha dado ese don y legalmente le expresamos que lo puede ser, pero legalmente también le manifestamos que frente a ciertas circunstancias el derecho a la vida no se tiene?

Sin el derecho a la vida no se puede invocar ningún otro, por ello a través de este trabajo encaminaremos nuestro esfuerzo a demostrar que el tipo penal de aborto que consagra nuestra Normatividad penal, es un tipo que discrimina el derecho a la vida, derecho que todo ser humano tiene como tal, y se le debe reconocer y proteger en condiciones de igualdad, y siendo que la vida humana comienza con la concepción el derecho a la vida se tiene desde ese mismo instante y debe ser reconocido y protegido a todos por igual por lo que visto desde esa perspectiva la muerte provocada (ABORTO) de un concebido no entraña otra cosa que un delito de homicidio y que como tal debe ser tratado por nuestra ley penal.