

ÍNDICE GENERAL

Obras completas Derecho penal Parte general Tomo I (2a. ed.)

Autor: Juan Bustos Ramírez

Ediciones Jurídicas de Santiago /2007

www.librotecnia.cl

Nota biográfica	7
Prólogo a la segunda edición	11
Prólogo a la primera edición	13

Sección I

BASES CRÍTICAS DE UN NUEVO DERECHO PENAL

I

DEL ESTADO ACTUAL DE LA TEORÍA DEL INJUSTO

1. Contenido de la tipicidad	23
2. La teoría de la norma	27
3. El bien jurídico	30

II

CONSIDERACIONES EN TORNO DEL INJUSTO

1. El injusto	33
2. Injusto y desvalor de resultado	35
3. Injusto y desvalor de acto	37
4. Injusto y bien jurídico: El desvalor de relación social	40

III

SIGNIFICACIÓN SOCIAL Y TIPICIDAD

1. José Antón Oncea	45
2. El tribunal supremo español y el dogma causal	46
3. Causalidad y tipicidad	47
4. La crítica al causalismo	48
5. Causalidad, ciencias naturales y sociales	49
6. Causalidad y conducta típica	52
7. Causalidad y adecuación social	54
8. Resumen preliminar de conclusiones	56
9. Contenido de la tipicidad	58
10. Tipicidad, causalidad y bien jurídico: La atribución y la imputación	61

www.librotecnia.cl

IV

POLÍTICA CRIMINAL E INJUSTO

(Política criminal, bien jurídico, desvalor de acto y de resultado)

1. La discusión teórica en torno al bien jurídico	63
2. Bien jurídico, Derecho Penal y política criminal	66
3. Bien jurídico, desvalor de acto y de resultado	69
4. Resumen preliminar de las conclusiones	73
5. Política criminal, bien jurídico y parte especial	74

V

LA IMPUTABILIDAD EN UN ESTADO DE DERECHO

Su revisión crítica desde la teoría de las subculturas y la psiquiatría alternativa

1. Revisión crítica del concepto de imputabilidad	77
2. La teoría de las subculturas	79
3. La psiquiatría alternativa	82
4. Estado de derecho e impunidad	89
5. Los efectos sobre la teoría del delito	92

VI

PENA Y ESTADO

1. Evolución del estado y de la pena	95
2. Pena y estado democrático	108

VII

ESTADO ACTUAL DE LA TEORÍA DE LA PENA

1. Planteamiento previo	118
2. Teorías absolutas de la pena	119
3. Teorías relativas de la pena	121
4. Posiciones mixtas o eclécticas	130
5. Nuestra posición	136

Sección II

INTRODUCCIÓN AL DERECHO PENAL

PARTE PRIMERA

LAS BASES FUNDAMENTALES DEL DERECHO PENAL

Capítulo I

CONCEPTO Y CONTENIDO DEL DERECHO PENAL

1. La denominación "Derecho Penal" y su evolución	143
2. El Derecho Penal objetivo y su ámbito	146
3. El Derecho Penal subjetivo y su ámbito	156

Capítulo II

NORMA PENAL Y SISTEMA JURÍDICO PENAL

1. Planteamiento general	177
2. Teoría normativa monista y teoría de los elementos negativos del tipo	178
3. Teoría normativa dualista y crítica a la teoría de los elementos negativos del tipo	180
4. De la norma de valor al planteamiento mixto de norma de valor y norma de determinación, para llegar a la posición normativa integradora de obligación y valor	181
5. La teoría pura del Derecho	184
6. Norma y desvalor de acto y resultado	185
7. Norma y técnica legislativa	189
8. Norma y Estado de Derecho	193
9. Posición personal sobre la norma	198
10. Interpretación y argumentación	199

Capítulo III

DE LA PENA Y SUS TEORÍAS EXPLICATIVAS

1. Planteamiento	202
2. Teorías absolutas de la pena	203
3. Teorías relativas de la pena	206
4. Teorías mixtas y de síntesis	215
5. Conclusiones	221

PARTE SEGUNDA

**EL DESARROLLO EPISTEMOLÓGICO
DEL DERECHO PENAL**

Capítulo I

LOS PRECURSORES

1. El pensamiento Iluminista	224
2. Iluminismo y Derecho Penal	226
3. Conclusiones	232

Capítulo II

**DEL RACIONALISMO JUSNATURALISTA
AL RACIONALISMO POSITIVISTA**

1. El racionalismo jusnaturalista	233
2. El racionalismo dialéctico: Hegel y la escuela hegeliana del Derecho Penal ..	241
3. El racionalismo correccionalista	242
4. El racionalismo positivista: El pensamiento de Binding	245
5. Conclusiones	246

Capítulo III

DE LA CIENCIA POSITIVA A LA CIENCIA DE LOS VALORES

1. La ciencia positiva	248
2. El positivismo en Alemania	253
3. El positivismo correccionalista español: Dorado Montero	261
4. El eclecticismo italiano: La "Terza Scuola"	264
5. La superación del positivismo	265
6. Positivismo y planteamiento valorativo en España	271
7. Conclusiones	272

Capítulo IV

DEL IRRACIONALISMO A LA BÚSQUEDA DE LA RACIONALIDAD PERDIDA: JUSNATURALISMO, TELEOLOGISMO Y FINALISMO

1. La crítica a la dogmática tradicional	273
2. Jusunaturalismo y teleologismo en Italia	278
3. Jusunaturalismo y finalismo en Alemania	281
4. La repercusión del finalismo en España	286
5. Conclusiones	287

Capítulo V

HACIA EL SUEÑO DE VON LISZT DE UNA CIENCIA PENAL INTEGRADA

(El resurgimiento de la Política Criminal)

1. La política criminal en Francia: La nueva defensa social	289
2. La política criminal en Alemania: Roxin y el fin de la norma penal	293
3. La política criminal en Italia: el grupo de Bologna	298
4. La política criminal en España	302
5. La nueva criminología	307
6. El abolicionismo, el nuevo realismo criminológico y la victimología	310
7. La renovación metodológica y la dogmática penal	318
8. Conclusiones hacia un sistema de control penal alternativas	326

Sección III

LECCIONES DE DERECHO PENAL

PARTE PRIMERA

FUNDAMENTOS DEL SISTEMA PENAL

1. CONTROL SOCIAL Y DERECHO PENAL	
1.1. Concepto de control social	333
1.2. Formas de control social	334
1.2.1. El control social de acción: La construcción de la conformidad con el mundo social	334
1.2.2. El control social de respuesta o reacción	335

1.2.2.1. El control penal	336
1.3. Tendencias actuales en el control social	337
2. CRIMINOLOGÍA Y DERECHO PENAL	
2.1. Concepto	339
2.2. Posiciones Legitimadoras del control penal	339
2.3. Hacia la superación de la legitimación poder coactivo del estado	340
2.4. La deslegitimación del poder coactivo del estado	341
3. LA POLÍTICA CRIMINAL Y EL DERECHO PENAL	
3.1. Concepto de política criminal	342
3.2. La política criminal en un estado social y democrático de derecho	343
3.3. El sistema penal en el estado social y democrático de derecho como sistema de garantías	345
4. EL DERECHO PENAL OBJETIVO	
4.1. Concepto	347
4.2. Las normas penales	347
4.2.1. Origen, carácter y estructura de la norma jurídica	348
4.2.2. La estructura del sistema jurídico y la norma	351
4.3. Resumen y conclusiones	351
4.4. Derecho penal, derecho penal administrativo y derecho disciplinario ...	352
5. LA PENA Y SUS TEORÍAS	
5.1. Planteamiento	353
5.2. Las teorías absolutas de la pena	354
5.2.1. Análisis crítico	355
5.3. Las teorías relativas de la pena	356
5.3.1. La prevención general	356
5.3.1.1. La prevención general intimidatoria	356
5.3.1.1.1. Análisis crítico	356
5.3.1.2. La prevención general positiva o integradora	357
5.3.1.2.1. Análisis crítico	358
5.3.2. La prevención especial	358
5.3.2.1. Análisis crítico	359
5.3.2.2. La pena en el sistema constitucional español	359
5.4. Las teorías de la unión	360
5.5. Posición personal: una nueva concepción de la pena	361
5.5.1. ¿Qué es la pena?	361
5.5.2. La imposición de la pena	361
5.6. Derecho penal de alternativas	362
6. EL BIEN JURÍDICO	
6.1. Planteamiento	363
6.2. Concepto	363
6.3. La necesidad de protección	364
6.3.1. Ideología y Política Criminal	365
6.3.2. La satisfacción de necesidades humanas	365
6.4. Funciones del Bien jurídico	366
7. EL DERECHO PENAL SUBJETIVO Y SUS LÍMITES (I)	
7.1. concepto	367

7.2. Las garantías penales o límites al ius puniendi la creación o producción de normas	369
7.2.1. El principio de la absoluta necesidad de la intervención (Beccaria, 1987, 27-56)	369
7.2.1.1. La consideración del control penal desde sus consecuencias	369
7.2.1.2. El principio de extrema ratio y de subsidiariedad	369
7.2.1.3. El principio del carácter fragmentario del Derecho Penal ..	369
7.2.1.4. El principio de proporcionalidad	370
7.2.1.5. El principio del non bis in idem	370
7.2.1.6. El principio de alternatividad	371
7.2.2. El principio de la dignidad de la persona	371
7.2.3. El principio de exclusiva protección de bienes jurídicos	371
7.2.4. El principio de culpabilidad	372
8. EL DERECHO PENAL SUBJETIVO Y SUS LÍMITES (II)	
8.1. Introducción	373
8.2. Los límites al ius puniendi en la aplicación de la norma	373
8.2.1. El principio del proceso debido	373
8.2.1.1. Nulla culpa sine indicio	374
8.2.1.2. Nullum in iudicium sine accusatione	375
8.2.1.3. Nulla accusatio sine probatione	375
8.2.1.4. Nulla probatio sine defensione	376
8.2.2. Otros modelos procesales	377
8.2.3. Las garantías penales y sus manifestaciones en el proceso debido ..	377
8.2.3.1. El principio de necesidad de la pena	378
8.2.3.2. El bien jurídico	378
8.2.3.3. El principio de dignidad de la persona	378
9. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD	
9.1. Alcance del principio de legalidad	379
9.1.1. El principio de legalidad en la creación de normas penales (garantía criminal y penal)	379
9.1.1.1. Concepto, fundamentación y enunciación del principio ..	379
9.1.1.2. Contenido del principio	380
9.1.1.2.1. La reserva de ley (nullum crimen nulla poena sine lege scripta)	380
9.1.1.2.2. La exigencia de taxatividad y de certeza (nullum crimen nulla poena sine lege stricta)	380
9.1.1.2.3. La exigencia de irretroactividad (nullum crimen nulla poena sine lege praevia)	381
9.1.1.2.4. El principio de legalidad en la Constitución: garantía criminal y penal	381
9.1.2. El principio de legalidad en la aplicación de normas penales (Garantía jurisdiccional y de ejecución)	384
9.1.2.1. El principio de legalidad en el proceso penal (garantía jurisdiccional y procesal)	384
9.1.2.2. El principio de legalidad en la ejecución penal (garantía de ejecución)	386

10. LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL	
10.1. La reserva de ley	386
10.2. Las leyes penales incompletas	386
10.2.1. La ley penal en blanco	387
10.2.2. Los tipos abiertos	388
10.3. Otras Fuentes	389
10.3.1. Costumbre y principios generales del derecho	389
10.3.2. La jurisprudencia	390
10.3.3. La analogía	390
11. LA INTERPRETACIÓN DE LA LEY PENAL	
11.1. Planteamiento general	391
11.2. El fin de la interpretación	391
11.3. Otras clasificaciones	393
11.4. La interpretación analógica	393
11.5. El concurso aparente de leyes penales	393
11.6. La argumentación	395
12. LA LEY PENAL EN EL TIEMPO	
12.1. Regla general y alcance de la misma	396
12.1.1. Alcance del principio a las leyes procesales penales	397
12.1.2. Alcance del principio a las leyes penales en blanco	398
12.1.3. El principio de la retroactividad de la ley más favorable	398
12.1.3.1. La ley intermedia	399
12.1.3.2. Las leyes temporales y excepcionales	399
12.1.3.3. La Lex tertia	400
12.1.3.4. La jurisprudencia	400
12.1.4. El tiempo del hecho delictivo	401
13. LA LEY PENAL EN EL ESPACIO	
13.1. Los principios generales aplicables	401
13.1.1. Territorialidad de la ley penal	401
13.1.2. Extraterritorialidad o ultraterritorialidad de la ley	402
13.1.2.1. El principio personal	402
13.1.2.2. El principio real o de defensa o de protección	403
13.1.2.3. El principio universal o mundial	403
13.1.2.4. El principio de justicia supletoria y de domicilio	403
13.2. Lugar del hecho delictivo	404
13.3. El derecho internacional penal y el derecho penal internacional	404
13.3.1. El Derecho Internacional penal	404
13.3.2. El Derecho Penal internacional	405
13.3.2.1. La extradición	405
13.3.2.1.1. La extradición en el Derecho español	406
13.3.2.2. El asilo	408
14. LA LEYEN CUANTO A LAS PERSONAS	
14.1. Cuestiones generales	409
14.2. El principio de inviolabilidad	409
14.3. Las exenciones	410
14.4. Las inmunidades	410

PARTE SEGUNDA

**ESQUEMA DE LA TEORÍA DEL DELITO
Y DEL SUJETO RESPONSABLE**

15. TEORÍA DEL DELITO Y SU EVOLUCIÓN	
15.1. Explicación preliminar	411
15.2. Finalidad de una teoría del delito y del sujeto responsable	411
15.3. Evolución de la teoría del delito	412
15.3.1. El causalismo naturalista	413.
15.3.2. El causalismo valorativo	414
15.3.3. La teoría finalista de la acción	415
15.3.4. Los planteamientos político-criminales	416
15.3.4.1. El pensamiento preventivo general	417
15.3.4.1.1. La posición radical	417
15.3.4.1.2. Las posiciones moderadas	417
15.3.4.1.3. Los planteamientos político-criminales críticos	418
16. POSICIÓN PERSONAL: LOS PRESUPUESTOS BÁSICOS DE UNA TEORÍA PENAL DE CARACTER POLÍTICO-CRIMINAL EN UN ESTADO SOCIAL Y DEMOCRÁTICO DE DERECHO	
16.1. Planteamiento	419
16.1.1. La teoría del delito	419
16.1.2. La teoría del sujeto responsable	420
16.1.3. La teoría de la determinación de la pena	421
17. ESQUEMA PARA UNA TEORÍA POLÍTICO-CRIMINAL DEL DELITO	
17.1. Bien jurídico, tipicidad y antijuridicidad	422
17.1.1. Bien jurídico como base del injusto	422
17.1.2. Tipo y tipicidad	422
17.1.3. Antijuridicidad	424
17.1.4. Las causas de exclusión del injusto	425
17.1.4.1. Supuestos de ausencia de tipicidad o causas de atipicidad	425
17.1.4.2. Supuestos de ausencia de antijuridicidad o causas de justificación	427
18. ESQUEMA PARA UNA TEORÍA POLÍTICO-CRIMINAL DEL SUJETO RESPONSABLE	
18.1. La culpabilidad como teoría del sujeto Responsable	429
18.2. Fundamentos de una teoría del sujeto Responsable	429
18.3. Los elementos de la responsabilidad = exigibilidad	430
18.3.1. Exigibilidad sistémica o imputabilidad	430
18.3.2. La exigibilidad de la conciencia del injusto	431
18.3.3. La exigibilidad de la conducta	431
18.4. Las causas de exclusión de la responsabilidad	431
18.4.1. Las causas de inimputabilidad	432
18.4.2. El llamado error de prohibición	432
18.4.3. La no exigibilidad de otra conducta	432

19. FORMAS IMPERFECTAS DE EJECUCIÓN Y PARTICIPACIÓN	
19.1. Explicación preliminar	432
19.2. Planteamiento	433
19.3. Las formas imperfectas de ejecución	433
19.4. La participación	434

PARTE TERCERA

TEORÍA DE LA DETERMINACIÓN DE LA PENA

20. TEORÍA DE LA DETERMINACIÓN DE LA PENA	
20.1. Planteamiento general	436
20.1.1. El principio de necesidad de la pena	436
20.1.2. El principio de indemnidad de la persona	437
20.1.3. Excurso: la pena de muerte	438
21. LAS CLASES DE PENAS	
21.1. Según su autonomía: penas principales y penas accesorias	439
21.2. Según su gravedad: penas graves, menos graves y leves	440
22. LAS CLASES DE PENAS: LAS PENAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD	
22.1. Las penas privativas de libertad	442
22.2. Origen, evolución, Función y crisis de la pena privativa de libertad	443
22.3. La suspensión de la ejecución	444
22.3.1. Penas que pueden suspenderse	446
22.3.2. Requisitos de la suspensión	447
22.3.3. Requisitos de la suspensión extraordinaria de la pena privativa de libertad	447
22.3.4. Condiciones de la suspensión de la ejecución de la pena de prisión	448
22.3.5. La revocación de la suspensión de la pena privativa de libertad y la infracción de las condiciones	449
22.3.6. Efectos de la suspensión de la ejecución de la pena	449
22.4. La sustitución de la pena privativa de libertad	449
22.4.1. La sustitución de la pena de prisión inferior a un año	450
22.4.2. La sustitución excepcional de la pena de prisión inferior a dos años	450
22.4.3. La sustitución de la pena de arresto de fin de semana	451
22.4.4. La sustitución de la pena privada de libertad impuesta a un extranjero no residente legalmente en España	451
22.4.5. El quebrantamiento o incumplimiento total o parcial de la pena sustitutiva	451
23. LAS CLASES DE PENAS: LA PENA PECUNIARIA, LAS PENAS RESTRICTIVAS DE LIBERTAD Y LAS PENAS PRIVATIVAS DE DERECHOS	
23.1. La pena pecuniaria	453
23.1.1. Planteamiento general	453
23.1.2. El sistema de días-multa	453
23.1.3. Responsabilidad personal subsidiaria en caso de impago	453
23.1.4. La pena de multa proporcional	454

23.2. Las penas Restrictivas de libertad	454
23.3. Las penas privativas y Restrictivas de derecho	455
24. LA DETERMINACIÓN DE LA PENA	
24.1. Planteamiento general	456
24.2. Los criterios de determinación de la pena	457
24.2.1. El criterio de culpabilidad	457
24.2.2. El criterio preventivo general	457
24.2.3. El criterio preventivo especial	458
24.2.4. El criterio político-criminal sobre necesidad de la pena	458
24.3. La determinación de la pena	459
24.3.1. La determinación del marco general de pena según su grado ..	459
24.3.1.1. Grado de desarrollo del delito y participación	459
24.3.1.2. Las circunstancias atenuantes especiales	460
24.3.2. La concreción de la pena dentro de ese grado	461
24.3.3. La determinación de la pena en caso de pluralidad de delitos ..	462
24.3.3.1. Pluralidad de hechos típicos y pluralidad de delitos (con-	
curso real)	463
24.3.3.2. Unidad de hecho y pluralidad de delitos (concurso	
ideal)	464
24.3.3.3. Pluralidad de hechos y un solo delito (delito conti-	
nuado)	465
24.3.3.4. El delito masa	466
24.3.3.5. La pena	467
25. LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD	
25.1. Antecedentes históricos	468
25.2. Las medidas de seguridad postdelictuales	469
25.3. Las medidas de seguridad predelictuales	471
25.4. Las medidas de seguridad en el derecho penal español	471
25.4.1. La expresión “peligrosidad criminal del sujeto”	472
25.4.2. El alcance del término “delito”	472
25.4.2.1. Las medidas de seguridad y el principio de legalidad ..	472
25.4.2.2. La necesidad de medida de seguridad	473
25.4.2.3. La determinación de la medida de seguridad	473
25.5. Clases de medidas de seguridad	474
25.6. Las medidas de seguridad y los menores	474
26. LA EJECUCIÓN DE LA PENA	
26.1. Precisión conceptual	475
26.2. El principio de legalidad	476
26.3. Formas de cumplimiento de la pena. Los sistemas penitenciarios	476
26.3.1. El cumplimiento de la pena privativa de libertad en España	477
26.3.1.1. La libertad condicional	477
26.3.2. El cumplimiento de la pena de arresto de fin de semana	478
27. LA EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL	
27.1. Causas de extinción de la responsabilidad penal	479
27.1.1. La muerte del reo	479
27.1.2. El cumplimiento de la condena	479
27.1.3. El derecho de gracia	479

27.1.4. El perdón del ofendido	480
27.1.5. La prescripción	481
27.1.5.1. La prescripción del delito	481
27.1.5.2. La prescripción de la pena	482
27.1.5.3. La prescripción de las medidas de seguridad	482
27.2. La cancelación de los antecedentes delictivos	483
28. LA RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA DEL DELITO	
28.1. Aspectos generales	484
28.2. La unidad de la acción civil y penal	485
28.3. El ejercicio procesal de la responsabilidad civil	485
28.4. Extensión de la responsabilidad civil	485
28.4.1. La restitución	486
28.4.2. La reparación del daño y la indemnización de perjuicios	486
28.5. Las personas civilmente Responsables	486
28.5.1. Responsables civiles directos	487
28.5.2. Responsabilidad civil en caso de eximentes	487
28.5.3. Responsables civiles subsidiarios	488
28.6. Extinción de la responsabilidad civil	489
29. LAS COSTAS PROCESALES, ORDEN DE PRELACIÓN DE PAGOS Y LAS CONSECUENCIAS ACCESORIAS	
29.1. Las costas procesales	490
29.2. Orden de prelación de pagos	490
29.3. Las consecuencias accesorias	491
29.3.1. El comiso	491
29.3.2. Consecuencias aplicables a personas jurídicas	491

PARTE CUARTA

TEORÍA DEL DELITO

30. LA TEORÍA DEL DELITO	
30.1. Cuestiones generales	493
30.2. El concepto de delito y su génesis	494
30.3. Variaciones sistemáticas del modelo	495
30.3.1. Inseparabilidad de antijuridicidad y culpabilidad	495
30.3.2. Inseparabilidad de tipicidad y antijuridicidad	495
30.3.2.1. Mezger y Saber	496
30.3.2.2. La teoría de los elementos negativos del tipo	496
30.3.3. La imputabilidad como elemento autónomo	497
30.3.4. La inclusión de un nuevo momento en el análisis: la pena o bien de la punibilidad	497
30.4. Consideraciones sobre el papel y significación de la acción en la historia de la teoría del delito	498
30.5. Conclusiones y planteamiento personal Respecto del delito	499
30.6. Concepto y clasificación de los delitos en el código penal español	500
31. BIEN JURÍDICO E INJUSTO	
31.1. Planteamiento	502
31.2. Posición personal: tipo, tipicidad, desvalor de acto y desvalor situacional	503

31.2.1. El bien jurídico como referente para la determinación del desvalor	505
31.3. Funciones del tipo penal	507
31.3.1. Función de garantía	507
31.3.2. Función indiciaria	507
31.3.3. Función de instrucción	508
31.4. Posición personal: antijuridicidad y desvalor de Resultado	508
31.5. Clasificación de los delitos	511
31.5.1. Según la modalidad de realización	511
31.5.2. Según la relación con los sujetos del delito	512
31.5.3. Según su forma de consumación	513
31.5.4. Según su forma de afectar al bien jurídico	514
32. EL DELITO DE ACCIÓN DOLOSO: LOS ELEMENTOS OBJETIVOS DE LA TIPICIDAD	
32.1. La estructura del tipo penal	515
32.1.1. Los elementos objetivos de la tipicidad: elementos descriptivos y valorativos	516
32.1.2. Las características típicas	518
32.1.2.1. La actividad y medios	518
32.1.2.2. Sujeto activo y sujeto pasivo del delito	519
32.1.2.2.1. La persona jurídica como sujeto activo	520
32.1.2.3. Objeto material, circunstancias temporales, espaciales y sociales	523
33. EL DELITO DE ACCIÓN DOLOSO: LOS ELEMENTOS SUBJETIVOS DE LA TIPICIDAD	
33.1. Planteamiento general	525
33.2. Los elementos subjetivos de la tipicidad	525
33.3. Consideración sistemática	526
33.4. El contenido del dolo	528
33.4.1. El aspecto cognitivo del dolo	528
33.4.2. El aspecto volitivo del dolo	532
33.5. La Clasificación del dolo	532
33.5.1. Clasificación común predominante	533
33.5.2. Fundamentos político-criminales del dolo eventual	533
33.5.3. Otras clasificaciones	534
33.6. Los elementos subjetivos específicos del tipo	535
33.6.1. Funciones de los elementos subjetivos	535
33.6.2. Clasificación de los elementos subjetivos	535
33.6.2.2. Elementos subjetivos de tendencia	536
33.6.2.3. Elementos subjetivos de expresión	536
33.6.2.4. Elementos subjetivos psicológico-situacionales	536
34. EL DELITO DE ACCIÓN DOLOSO: LAS CAUSAS DE ATIPICIDAD	
34.1. Cuestiones generales	537
34.2. Las teorías causales y la determinación de la tipicidad	538
34.2.1. Posición personal	540
34.3. Las causas de atipicidad o de no atribución	542
34.3.1. Causas de atipicidad por faltar un elemento de la estructura del tipo	543

34.3.1.1.	Falta de un elemento estructural del tipo: ausencia de vinculación social típica	543
34.3.1.1.1.	No hay vinculación social porque no hay acción: los actos reflejos, el hipnotismo, el sueño, la embriaguez letárgica y la fuerza irresistible ...	543
34.3.1.1.2.	No hay vinculación social porque o bien no hay acción idónea para establecerla o no hay sujeto con quien establecerla: la tentativa absolutamente imposible	545
34.3.1.2.	Falta de un elemento estructural del tipo: hay vinculación social, pero la establecida no es la prevista en el tipo ..	545
34.3.1.2.1.	Vinculación social establecida por la víctima: la autonomía de la víctima	545
34.3.1.2.2.	Vinculación social establecida por un tercero: pertenencia de la responsabilidad a un ámbito ajeno	546
34.3.1.3.	Falta de un elemento estructural del tipo: La ausencia de dolo. El error	547
34.3.2.	Causas de atipicidad por ausencia del desvalor social típico	547
34.3.2.1.	Falta de desvalor social típico por no haberse creado simplemente el riesgo: supuestos en que no hay desvalor, pues la acción o vinculación social carece de significación en el sentido del tipo	548
34.3.2.2.	Falta de desvalor social típico por no haberse creado el riesgo que el tipo quiere evitar: el riesgo socialmente permitido	548
34.3.2.3.	Falta de desvalor social típico por no haberse creado el riesgo que el tipo quiere evitar: la disminución del riesgo	549
34.3.2.4.	Falta de desvalor social típico por no haberse creado el riesgo que el tipo quiere evitar: el riesgo creado no se corresponde con los riesgos previstos por el tipo	549
34.3.3.	Especial consideración del consentimiento como causa de atipicidad	550
34.3.3.1.	Características del consentimiento	552
35.	EL DELITO DE ACCIÓN DOLOSO: LA ANTIJURIDICIDAD	553
35.1.	Concepto	553
35.1.1.	Antijuridicidad y unidad del ordenamiento jurídico	554
35.2.	El injusto	556
35.3.	La determinación de la antijuridicidad	557
35.3.1.	El principio de lesividad u ofensividad: el juicio de imputación objetiva	558
35.3.1.1.	Los delitos de peligro y el principio de lesividad	560
35.3.1.2.	La discusión sobre la legitimidad de los delitos de peligro abstracto	561
35.3.1.3.	Los bienes jurídicos colectivos y el principio de lesividad	562
35.3.2.	Los criterios de imputación objetiva	563
35.3.3.	Las causas de justificación	565

35.3.3.1. La exigencia de un elemento subjetivo en las causas de justificación	566
35.3.4. La discusión sobre los fundamentos de las causas de justificación	566
36. LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN: LA LEGÍTIMA DEFENSA	
36.1. Concepto y Fundamentos de la legítima defensa	568
36.2. Requisitos de la legítima defensa	569
36.2.1. La situación de legítima defensa	569
36.2.1.1. Una agresión (art. 20 N° 4,1 CP)	569
3.2.1.1.1. Conducta humana	570
3.2.1.1.2. Actualidad o inminencia de la agresión	570
3.2.1.1.3. Ilegitimidad de la agresión	571
3.2.1.1.4. Realidad de la agresión	572
36.2.1.2. Derechos defendibles (bien jurídico amenazado)	572
36.2.2. La acción de defensa	573
36.2.2.1. Ámbito de la acción de defensa	573
36.2.2.2. Necesidad racional del medio empleado para impedir o repeler la agresión	574
36.2.2.3. Falta de provocación suficiente por parte del que se defiende	575
36.2.3. El elemento subjetivo de la defensa	576
36.3. La legítima defensa de terceros	578
36.4. El exceso en la legítima defensa	579
36.4.1. Exceso extensivo	579
36.4.2. Exceso intensivo	579
36.5. La legítima defensa incompleta (la eximente incompleta)	580
37. LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN: EL ESTADO DE NECESIDAD	
37.1. Concepto	581
37.2. Conflicto de Bienes jurídicos	581
37.2.1. Teoría de la unificación y teoría de la diferenciación	581
37.2.2. La situación de peligro o de defensa	584
37.2.3. La acción de defensa	585
37.2.3.1. Subsidiariedad	585
37.2.3.2. Proporcionalidad entre los males	585
37.2.3.3. Falta de provocación intencional	587
37.2.3.4. No tener obligación de sacrificio	588
37.2.3.5. Elemento subjetivo	588
37.2.4. El auxilio necesario	589
37.3. Conflicto de deberes	590
37.4. El hurto famélico	591
37.5. El exceso	591
37.6. Estado de necesidad incompleto (eximente incompleta)	591
38. LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN: EL CUMPLIMIENTO DE UN DEBER, EL EJERCICIO LEGÍTIMO DE UN DERECHO, OFICIO O CARGO	
38.1. Ubicación sistemática	592
38.2. Cumplimiento de un deber	593
38.3. Ejercicio de un derecho	593
38.4. Ejercicio de oficio o profesión	594

38.5. Ejercicio legítimo de un cargo	594
38.6. La obediencia debida	595
38.6.1. Requisitos de la obediencia debida	596
38.6.1.1. Situación de obediencia	596
38.6.1.1.1. Relación de subordinación	596
38.6.1.1.2. Competencia territorial y objetiva	597
38.6.1.2. El actuar por obediencia	597
38.6.1.2.1. No ilicitud manifiesta del actuar	597
38.6.1.2.1.1. Formalidades legales (y/o reglamentarias) de la orden	597
38.6.1.2.1.2. Ilicitud no manifiesta	597
38.6.2. La obediencia doméstica y laboral	598
39. EL DELITO DE COMISIÓN IMPRUDENTE O CULPOSO	
39.1. Cuestiones generales	599
39.2. Evolución del derecho penal de la culpa	601
39.3. Clasificación de los delitos Imprudentes	603
39.4. Aspectos generales de la tipicidad de los delitos imprudentes	603
39.5. El elemento subjetivo común de todo delito imprudente	604
39.6. Elementos específicos de la tipicidad del delito imprudente de acción sin representación de resultado, también llamada culpa inconsciente ..	605
39.6.1. El elemento objetivo-normativo intelectual	606
39.6.2. El elemento objetivo-normativo conductual	607
39.6.2.1. Las actividades reglamentadas	607
39.6.2.2. La Lex artis	608
39.6.2.3. Imprudencia grave e imprudencia leve	609
39.7. Elementos específicos de la tipicidad del delito imprudente de acción con representación de Resultado, también llamada culpa consciente ..	610
39.7.1. Conciencia en el momento del comportamiento de los riesgos o peligros que éste representa para el bien jurídico	611
39.7.2. Conciencia en el momento del comportamiento de las medidas de precaución que debieron adoptarse para evitar la afección del bien jurídico	611
39.7.3. La actitud del sujeto frente al resultado representado: culpa consciente o dolo eventual	611
39.7.3.1. Criterios de culpabilidad: teorías del consentimiento y de la indiferencia	613
39.7.3.2. Criterios de injusto: teorías de la probabilidad	614
39.7.3.3. Posición personal	615
39.8. Las causas de atipicidad en el delito imprudente	616
39.8.1. Falta de un elemento estructural del tipo	616
39.8.2. Falta de desvalor social típico	617
39.8.2.1. Falta de desvalor social típico: la disminución del riesgo	617
39.8.2.2. Falta de desvalor social típico: el riesgo creado no se corresponde con los riesgos previstos por el tipo	617
39.9. La antijuridicidad en el delito de acción imprudente	618
39.9.1. La relación entre el resultado jurídico y la realización típica: la imputación objetiva	618
39.9.2. Las causas de justificación en los delitos imprudentes	618

39.9.2.1. La legítima defensa justificante de un comportamiento culposo	619
39.10. El error en el delito culposo	621
39.11. Los delitos calificados por el Resultado y los delitos preterintencionales	621
40. LOS DELITOS DE OMISIÓN	
40.1. Planteamiento general	623
40.2. Problemas de distinción entre acción y omisión	624
40.3. Clases de omisión	625
40.4. La situación típica en los delitos de omisión	628
40.4.1. El tipo de omisión doloso	628
40.4.1.1. Elementos objetivos: descriptivos y normativos	628
40.4.1.1.1. La descripción de la situación típica	629
40.4.1.1.2. La falta del actuar exigido por el tipo de mandato	629
40.4.1.1.3. La capacidad real psicofísica y normativa de actuar del individuo	630
40.4.1.2. El elemento subjetivo: el dolo en la omisión	630
40.4.2. El tipo de omisión imprudente	631
40.4.2.1. La situación típica	631
40.4.2.1.1. La capacidad psicofísica y normativa del sujeto para cumplir el mandato	632
40.4.2.1.2. La no realización de la acción exigida por falta de cuidado (Bustos, 1995, 71 ss.)	632
40.5. Particularidades de la estructura típica de los delitos de omisión impropia	633
40.5.1. Introducción: el tipo de omisión impropia es un tipo abierto ..	633
40.5.2. El deber jurídico de actuar en la doctrina	634
40.5.2.1. El deber jurídico fundado en fuentes formales	635
40.5.2.2. El deber jurídico fundado en fuentes materiales	636
40.5.3. Un freno a la fuerza expansiva de la posición de garante: la exigencia de una equivalencia entre la acción y la omisión	638
40.6. Las exigencias del art. 11 CP.	640
40.6.1. Delitos y faltas de acción que pueden ser castigados también como omisiones	640
40.6.2. La equivalencia entre la acción y la omisión	642
40.6.2.1. El juicio valorativo de equivalencia entre el comportamiento omitido y la acción prohibida	643
40.6.2.2. Las fuentes del deber de actuar	644
40.6.2.2.1. Las fuentes de la obligación de control del art. 11 CP en particular	645
40.7. La antijuridicidad	647
41. LAS EXCUSAS LEGALES ABSOLUTORIAS Y LAS CONDICIONES OBJETIVAS DE PUNIBILIDAD	
41.1. Cuestiones generales	649
41.2. Las excusas legales absolutorias	649
41.2.1. Los casos de inviolabilidad	651

41.2.2. La exención de pena del encubrimiento de parientes del art. 454 CP	652
41.2.3. El “desistimiento” de los delitos de rebelión y sedición (art. 480 CP)	652
41.2.4. La exención de pena en determinados delitos contra la propiedad (art. 268 CP)	653
41.3. Las condiciones objetivas de punibilidad	653
41.3.1. Condiciones objetivas de procedibilidad	654
42. EL ERROR SOBRE UN HECHO CONSTITUTIVO DE LA INFRACCIÓN PENAL	
42.1. El concepto de error en derecho penal. Clasificación	654
42.2. El CP español y el error sobre un hecho constitutivo de la infracción penal	656
42.2.1. El error sobre un elemento esencial	656
42.2.2. Clases de error sobre elemento esencial	656
42.2.2.1. Ámbito del error sobre elemento esencial	657
42.2.2.2. Los presupuestos (descriptivos o normativos) de las causas de Justificación	658
42.3. El error sobre un elemento accidental	660
42.3.1. Error en la persona o en el objeto (Error in personae vel ob- jecto)	661
42.3.2. Error en el golpe (Aberratio ictus)	661
42.3.3. Error sobre circunstancias que modifican la pena	662
42.3.3.1. El error sobre las agravantes	662
42.3.3.2. El error sobre las atenuantes	662
42.4. El error sobre la punibilidad	663
43. LOS GRADOS DE DESARROLLO DEL DELITO	
43.1. Las fases del delito y el Fundamento de su punición	664
43.1.1. Las fases del delito	664
43.1.2. Fundamentos de la punición	664
43.1.2.1. Teorías objetivas	665
43.1.2.2. Teorías subjetivas	665
43.1.2.3. Teoría objetivo-subjetiva (Welzel, DPA, 260 ss.)	666
43.2. Los actos preparatorios	666
43.2.1. La conspiración	667
43.2.2. La proposición	667
43.2.3. La provocación	668
43.2.3.1. La apología (art. 18.1 párrafo 2 CP)	669
43.3. Los actos de ejecución	669
43.3.1. El comienzo de la ejecución	669
43.3.1.1. Teoría subjetiva	670
43.3.1.2. Teoría objetiva	670
43.3.1.2.1. Posición objetiva formal (Cf. Beling, 190, 245 ss.)	671
43.3.1.2.2. Posición objetiva material (Frank, 1908, 249 ss.)	671
43.3.1.3. Teoría objetivo-subjetiva u objetivo-individual o del plan del autor (Welzel, DP, 262 ss.)	671

43.3.2. La tentativa. Concepto y clasificación	672
43.3.2.1. Aspecto subjetivo	673
43.3.2.2. Aspecto objetivo	674
43.3.2.3. El desistimiento voluntario en la tentativa	674
43.3.3. La consumación	676
43.4. Problemas específicos	677
43.4.1. La tentativa absolutamente inidónea o tentativa de delito imposible	677
43.4.2. El delito imaginario o putativo y la inidoneidad del sujeto	678
43.5. Los grados de desarrollo del delito en el delito de comisión imprudente y en los delitos omisivos	678
43.5.1. En el delito de comisión culposos	678
43.5.2. En el delito de omisión	679
44. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	
44.1. Planteamiento general	680
44.2. El concepto de autor en la doctrina	681
44.2.1. Teorías extensivas	682
44.2.1.1. Concepto jurisprudencial de autoría y participación bajo el CP anterior	682
44.2.2. Teorías restrictivas	684
44.2.2.1. Teoría objetiva formal	684
44.2.2.2. Teoría Objetivo-subjetiva o del dominio del hecho	684
44.2.2.3. Resumen y conclusiones	685
44.3. Autoría y participación en el CP español	685
44.3.1. Formas de autoría en el CP español	686
44.3.1.1. La autoría mediata	687
44.3.1.1.1. Casos de dominio único sobre el injusto ...	687
44.3.1.1.2. Casos de dominio superior sobre el sujeto .	688
44.3.1.1.2.1. Dominio superior sobre el sujeto en el que, en principio no habrá responsabilidad del autor, inmediato	689
44.3.1.1.2.2. Dominio superior sobre el sujeto en que habrá responsabilidad del autor mediato y también del inmediato	689
44.3.1.1.3. Tipos legales que no admiten la autoría mediata	690
44.3.1.2. El coautor	690
44.3.1.3. Autoría en delitos cometidos mediante la utilización de medios o soportes de difusión mecánicos	691
44.4. La participación	692
44.4.1. Conceptualización general	692
44.4.2. El principio de accesoriedad	692
44.4.3. La comunicabilidad de las circunstancias	694
44.4.4. Delitos especiales y participación	694
44.5. La inducción	695
44.6. La cooperación o complicidad	696
44.6.1. El cooperador necesario	696

44.6.2. El cómplice simple	697
44.7. Problemas especiales	697
44.7.1. Error y participación	697
44.8. Autoría, participación y delito imprudente	698
44.9. Autoría, participación y delito omisivo	699

PARTE QUINTA

TEORÍA DEL SUJETO RESPONSABLE

45. CONCEPTO DE CULPABILIDAD	
45.1. Introducción	702
45.2. Teorías sobre la culpabilidad	703
45.2.1. La teoría psicológica de la culpabilidad	703
45.2.2. La teoría normativa de la culpabilidad	704
45.2.3. El normativismo restringido al sujeto	706
45.3. La crítica a la culpabilidad	706
45.3.1. La antigua crítica del positivismo italiano La polémica libre albedrío o determinismo	706
45.3.2. La actual crítica a la culpabilidad	707
45.3.2.1. Sustitución del concepto de culpabilidad	708
45.3.2.2. Culpabilidad determinada a partir de criterios extrínsecos	709
45.3.2.3. Criterios intrínsecos de una determinación revisada de la culpabilidad	710
45.3.2.4. Posición integradora de Roxin	712
45.4. Posición personal: teoría del sujeto responsable como teoría crítica de la culpabilidad	714
45.4.1. Necesidad y función de la culpabilidad	714
45.4.2. Crítica a las teorías actuales	715
45.4.3. Presupuesto de una teoría del sujeto responsable	716
45.4.4. El sujeto responsable	718
46. LOS ELEMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD	
46.1. La imputabilidad o exigibilidad sistémica	722
46.1.1. Posición personal: concepto crítico de imputabilidad	723
46.2. La exigibilidad de la conciencia del injusto	725
46.2.1. Precisión sistemática	725
46.2.2. Contenido de la conciencia del injusto	726
46.3. La exigibilidad de la conducta	728
46.3.1. Evolución sistemática	728
46.3.2. Precisión conceptual	729
47. LAS CAUSAS DE EXCLUSIÓN DE LA RESPONSABILIDAD:	
INIMPUTABILIDAD O COMPATIBILIDAD SISTÉMICA	
47.1. Anomalía o alteración psíquica	730
47.1.1. El trastorno mental transitorio y la actio libera in causa	732
47.2. Intoxicación plena y síndrome de abstinencia	734
47.3. Alteración de la percepción	735
47.4. Medidas de seguridad	736

47.5. El menor de edad	737
47.6. La eximente incompleta	739
48. LAS CAUSAS DE INEXIGIBILIDAD: INEXIGIBILIDAD DE CONCIENCIA DEL INJUSTO	
48.1. Evolución teórica	741
48.2. Teorías explicativas del llamado error de prohibición	742
48.2.1. Teoría del dolo (malo)	742
48.2.1.1. Teoría estricta del dolo	742
48.2.1.2. Posición limitada del dolo	743
48.2.2. Teoría de la culpabilidad	743
48.2.2.1. Teoría estricta de la culpabilidad	743
48.2.2.2. Teoría limitada de la culpabilidad	744
48.3. Posición personal: exigibilidad o inexigibilidad de la conciencia de la antijuridicidad	745
48.4. La inexigibilidad de la conciencia de la antijuridicidad en el derecho español	746
48.4.1. El error invencible sobre la ilicitud del hecho (la inexigibilidad de la conciencia del injusto)	746
48.4.2. El error vencible sobre la ilicitud del hecho (la exigibilidad disminuida de la conciencia del injusto)	746
48.4.3. Ámbito de la exclusión	747
49. LA NO EXIGIBILIDAD DE LA CONDUCTA	
49.1. El estado de necesidad exculpante	749
49.2. El miedo insuperable (Varona, 1999)	749
49.2.1. Planteamiento general y fundamento de la eximente	750
49.2.2. Naturaleza jurídica	751
49.2.3. Requisitos del miedo insuperable	752
49.2.4. El miedo insuperable y el resto de causas de exención de responsabilidad criminal	755
49.2.4.1. Miedo insuperable y causas de inimputabilidad	755
49.2.4.1.1. Miedo insuperable y enajenación mental ..	755
49.2.4.1.2. Miedo insuperable y trastorno mental transitorio	756
49.2.4.2. Miedo insuperable y causas de justificación	756
49.2.4.2.1. Miedo insuperable y la legítima defensa ...	756
49.2.4.2.2. Miedo insuperable y estado de necesidad ..	756
49.2.4.2.3. Miedo insuperable y cumplimiento de un deber, ejercicio legítimo de un derecho oficio o cargo	758
49.2.5. Conclusión: el miedo insuperable como una eximente supletoria necesaria	758
49.2.6. La atenuante de eximente incompleta de miedo insuperable ...	758

PARTE SEXTA
CIRCUNSTANCIAS DEL DELITO

50. LAS CIRCUNSTANCIAS DEL DELITO	
50.1. Las circunstancias en general	760
50.1.1. Evolución	760
50.2. Concepto y clases	761
50.3. Función o efecto de las circunstancias	762
50.4. Las circunstancias atenuantes	763
50.4.1. La eximente incompleta	763
50.4.2. La de actuar el culpable a causa de su grave adicción a sustancias tóxicas	763
50.4.3. La atenuante pasional	764
50.4.4. Confesión a las autoridades (art. 21.4ª CP)	764
50.4.5. La reparación del daño a la víctima o disminución de sus efectos	764
50.4.6. Atenuante analógica	765
50.5. Las circunstancias agravantes	765
50.5.1. Aumentan el desvalor de acto	765
50.5.1.1. La alevosía	765
50.5.1.1.1. Naturaleza y requisitos	765
50.5.1.1.2. Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	766
50.5.1.1.3. Crítica	766
50.5.1.2. Mediante precio, recompensa o promesa	766
50.5.1.2.1. Naturaleza y requisitos	767
50.5.1.2.2. Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	767
50.5.1.3. Abuso de confianza	767
50.5.1.3.1. Naturaleza y requisitos	767
50.5.1.3.2. Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	768
50.5.1.4. Prevalerse del carácter público que tenga el culpable	768
50.5.1.4.1. Naturaleza y requisitos	768
50.5.1.4.2. Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	768
50.5.1.5. Disfraz, abuso de superioridad, aprovechamiento de circunstancias y auxilio de personas	768
50.5.1.5.1. Disfraz	769
50.5.1.5.1.1. Naturaleza y requisitos	769
50.5.1.5.1.2. Requisitos	769
50.5.1.5.1.3. Ámbito y compatibilidades	769
50.5.1.5.1.4. Comunicabilidad	769
50.5.1.5.2. Abuso de superioridad	769
50.5.1.5.2.1. Naturaleza y requisitos	769
50.5.1.5.2.2. Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	770

50.5.1.5.3.	Aprovechamiento de circunstancias de lugar, tiempo que debiliten la defensa del ofendido o faciliten la impunidad del delincuente . . .	770
50.5.1.5.3.1.	Naturaleza y requisitos	770
50.5.1.5.3.2.	Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	770
50.5.1.5.4.	Auxilio de otras personas que debiliten la defensa del ofendido o faciliten la impunidad del delincuente	770
50.5.1.5.4.1.	Naturaleza y requisitos	770
50.5.1.5.4.2.	Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	771
50.5.2.	Circunstancias que aumentan la motivación contraria al derecho en la conducta exigida (aumento del juicio sobre el sujeto responsable)	771
50.5.2.1.	Motivos racistas	771
50.5.2.1.1.	Naturaleza y requisitos	771
50.5.2.1.2.	Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	771
50.5.2.2.	El ensañamiento	772
50.5.2.2.1.	Naturaleza y requisitos	772
50.5.2.2.2.	Ámbito, compatibilidades y comunicabilidad	772
50.5.3.	Agravantes que no son propiamente circunstancias	772
50.5.3.1.	La reincidencia	772
50.5.3.1.1.	Precisión conceptual	772
50.5.3.1.2.	Clases y requisitos, y comunicabilidad	773
50.5.3.1.3.	Cancelación de los antecedentes	773
50.6.	Circunstancia mixta	774

www.librotecnia.cl