

Código penal comentado Parte general

Directores: Jaime Couso Salas y Héctor Hernández Basualto

Editorial Abeledo Perrot Chile /2011- Reimp. Libromar /2025

www.librotecna.cl

ÍNDICE GENERAL

	Pág.
Prólogo.....	XIII
Bibliografía general: Tabla de citación abreviada	XVII
Bibliografía específica de cada comentario	XXI
Mensaje.....	1

CÓDIGO PENAL

LIBRO PRIMERO

TÍTULO I: DE LOS DELITOS Y DE LAS CIRCUNSTANCIAS QUE EXIMEN DE RESPONSABILIDAD CRIMINAL, LA ATENUAN O LA AGRAVAN	7
§ 1. De los delitos.....	7
Artículo 1º	7
Objeto del art. 1º.....	11
Concepto de delito. Remisiones.....	15
Concepto y ausencia de conducta (de acción u omisión).....	16
Omisión	21
Resultado, causalidad e imputación objetiva	34
Dolo	53
Presunción de voluntariedad	82
Elementos subjetivos del tipo o del injusto (distintos del dolo)	87
Error de prohibición	89
Errores “al revés”	102
Artículo 2º	105
Artículo 3º	123
Artículo 4º	131
Comentario previo a los artículos 5º y 6º.....	132

Introducción.....	132
Aplicación de la ley en cuanto a las personas	132
Efectos de la ley penal en el espacio.....	134
Artículo 5°	135
La obligatoriedad de la ley penal para todos los habitantes. Remisión...	135
Aplicación territorial de la ley chilena.....	135
Principio de territorialidad y concepto de territorio.....	135
Lugar de comisión del delito	136
Jurisdicción complementaria de la Corte Penal Internacional.....	137
Artículo 6°	138
Principios que determinan aplicación extraterritorial de la ley penal chilena. Principales hipótesis.....	138
Principio de personalidad o nacionalidad	138
Principio de interés real o defensa	139
Principio de universalidad.....	140
Artículo 7°	140
La tentativa.....	141
Elementos objetivos de la tentativa.....	141
Elemento subjetivo de la tentativa.....	148
El desistimiento en la tentativa.....	150
La tentativa inidónea	154
El delito frustrado	161
Artículo 8°	165
La proposición	165
Eximente de pena por la proposición y conspiración en caso de desistimiento de la ejecución del delito	170
La conspiración.....	173
Artículo 9°	176
§ 2. <i>De las circunstancias que eximen de responsabilidad criminal</i>	176
Artículo 10, número 1°	176
Antecedentes Generales.....	177
Inimputabilidad por locura o demencia. La enajenación mental....	183
Privación total de razón por causa independiente de la voluntad del autor (art. 10 N° 1, segunda parte).....	195

Artículo 10, número 2º	201
Antecedentes previos.....	202
La elevación de la mayoría de edad penal y el establecimiento de un límite inferior de responsabilidad penal adolescente	205
Artículo 10, número 3º	209
Artículo 10, número 4º	209
Génesis y modificaciones	210
Generalidades. Fundamento, bienes defendibles y límites <i>ético sociales</i> de la legítima defensa.....	210
Requisitos de la legítima defensa.....	214
i) Agresión ilegítima.....	214
ii) Necesidad racional del medio empleado para impedirla o repelerla.....	217
iii) Falta de provocación suficiente por parte del que se defiende.....	219
El elemento subjetivo de la legítima defensa.....	221
Exceso en la legítima defensa y defensa incompleta	223
El error en los presupuestos fácticos de la legítima defensa. Legítima defensa putativa	223
Artículo 10, números 5º y 6º.....	227
Génesis y modificaciones	227
Legítima defensa de terceros: parientes y extraños	228
Legítima defensa privilegiada	230
Artículo 10, número 7º	234
Generalidades. Fundamento y relación con el Art. 10, N° 11, y necesidad de una revisión monográfica de la materia.....	234
La situación de necesidad.....	235
El sacrificio necesario	236
Bienes jurídicos susceptibles de ser sacrificados.....	236
Proporcionalidad	236
Subsidiariedad.....	237
Elementos subjetivos de la justificante y estado de necesidad putativo	237
Efectos civiles del estado de necesidad.....	238
Justificante incompleta.....	239
Artículo 10, número 8º	239

	Pág.
Artículo 10, número 9º	243
Artículo 10, número 10.....	260
Generalidades	260
Cumplimiento de un deber.....	261
Ejercicio legítimo de un derecho	263
Ejercicio legítimo de una autoridad, oficio o cargo.....	264
Artículo 10, número 11.....	266
Artículo 10, número 12.....	276
Artículo 10, número 13.....	280
§ 3. <i>De las circunstancias que atenúan la responsabilidad criminal</i>	282
Artículo 11, circunstancia 1ª	282
Artículo 11, circunstancia 3ª	287
Artículo 11, circunstancia 4ª	290
Artículo 11, circunstancia 5ª	292
Artículo 11, circunstancia 6ª	295
Artículo 11, circunstancia 7ª	298
a) Procurar con celo reparar el mal causado	301
b) Procurar con celo impedir las ulteriores perniciosas consecuencias del mal causado.....	302
Artículo 11, circunstancia 8ª	304
Artículo 11, circunstancia 9ª	305
Artículo 11, circunstancia 10ª	306
§ 4. <i>De las circunstancias que agravan la responsabilidad criminal</i>	308
Artículo 12, circunstancia 1ª	308
Artículo 12, circunstancia 2ª	312
Artículo 12, circunstancia 3ª	315
Artículo 12, circunstancia 4ª	317
Artículo 12, circunstancia 5ª	320
Premeditación conocida.....	320
Emplear astucia, fraude o disfraz.....	327
Artículo 12, circunstancia 6ª	329
Artículo 12, circunstancia 7ª	331
Artículo 12, circunstancia 8ª	332

Artículo 12, circunstancia 9 ^a	334
Artículo 12, circunstancia 10 ^a	335
Artículo 12, circunstancia 11 ^a	337
Artículo 12, circunstancia 12 ^a	339
Artículo 12, circunstancia 13 ^a	340
Artículo 12, circunstancia 14 ^a	342
Artículo 12, circunstancia 15 ^a	343
Artículo 12, circunstancia 16 ^a	347
Artículo 12, circunstancia 17 ^a	351
Artículo 12, circunstancia 18 ^a	353
Ejecutar el hecho con ofensa o desprecio del respeto que por la dignidad, autoridad, edad o sexo mereciere el ofendido.....	353
Ejecutar el hecho en la morada del ofendido al que se debe res- peto, en consideración a su dignidad, autoridad, edad o sexo	357
Artículo 12, circunstancia 19 ^a	358
Artículo 12, circunstancia 20 ^a	360
 § 5. <i>De las circunstancias que atenúan o agravan la responsabilidad cri- minal según la naturaleza y accidentes del delito</i>	 362
 Artículo 13.....	 362
 TÍTULO II: DE LAS PERSONAS RESPONSABLES DE LOS DELITOS.....	 365
 Artículo 14.....	 365
Artículo 15.....	382
Consideraciones previas	384
Delitos de dominio y delitos de infracción de deber.....	385
Autoría inmediata o directa.....	387
Autoría mediata	389
Coautoría.....	399
Inducción o instigación.....	408
Artículo 16.....	413
Artículo 17.....	415

	Pág.
TÍTULO III: DE LAS PENAS	423
§ 1. De las penas en general	423
Artículo 18.....	423
Génesis y modificaciones. Consagración constitucional de la garantía de la irretroactividad de la ley penal (desfavorable) y de retroactividad penal favorable.....	425
Diverso fundamento de ambos principios	426
Momento de la comisión (“perpetración”) del delito	426
Principio de irretroactividad. Ámbito de aplicación.....	428
Leyes penales, leyes procesales, normas penitenciarias	428
Irretroactividad de las modificaciones de la jurisprudencia	429
Retroactividad penal favorable. Generalidades y ámbito de aplicación	429
Ley promulgada y no vigente	430
Retroactividad penal del tratamiento punitivo más favorable establecido para una nueva figura privilegiada	431
Retroactividad de las leyes procesales penales más favorables	433
Ley penal temporal	435
Ley penal intermedia.....	437
Concepto de ley penal más favorable.....	438
El problema de la “tercera ley” (lex tertia).....	440
Limitaciones legales a la retroactividad penal favorable.....	441
Aplicación ultractiva de la ley penal	442
Artículo 19.....	444
Artículo 20.....	444
§ 2. De la clasificación de las penas.....	450
Artículo 21	450
Relevancia de la Escala General y de las clasificaciones	452
Escala General y gravedad de las penas.....	455
Penas accesorias.....	457
Artículo 22.....	459
Artículo 23.....	462

	Pág.
Artículo 24.....	464
Pago de las costas	465
Responsabilidad civil por el delito.....	466
<i>§ 3. De los límites, naturaleza y efectos de las penas</i>	<i>474</i>
Artículo 25.....	474
Artículo 26.....	476
<i>Penas que llevan consigo otras accesorias.....</i>	<i>480</i>
Artículo 27.....	480
Artículo 28.....	480
Artículo 29.....	480
Artículo 30.....	480
Artículo 31.....	481
<i>Naturaleza y efectos de algunas penas</i>	<i>485</i>
Artículo 32.....	485
Artículo 32 bis.....	487
Artículo 33.....	492
Artículo 34.....	492
Artículo 35.....	492
Artículo 36.....	492
Artículo 37.....	494
Artículo 38.....	495
Artículo 39.....	496
Artículo 39 bis.....	497
Artículo 40.....	498
Artículo 41.....	499
Artículo 42.....	500
Artículo 43.....	501
Artículo 44.....	501
Artículo 45.....	502
Artículo 46.....	503

	Pág.
Artículo 47.....	504
Artículo 48.....	506
Artículo 49.....	508
<i>§ 4. De la aplicación de las penas</i>	510
Comentario previo a los Arts. 50 a 69 y 76 a 78. El sistema de determinación de penas en el derecho chileno.....	510
I. El sistema de determinación de penas en el derecho chileno ...	510
II. Determinación legal e individualización judicial de la pena	511
III. La pena señalada en la ley como “marco penal abstracto”.....	518
IV. Alteraciones del marco penal abstracto y reglas que lo concretan.....	519
V. Determinación de la pena concreta.....	523
Artículo 50.....	524
I. Generalidades.....	524
II. Pena señalada por la ley al delito. El caso de las figuras calificadas y privilegiadas	525
III. Orden de aplicación de las reglas que alteran y concretan la pena señalada por la ley al delito.....	531
Artículo 51.....	544
Generalidades sobre los Arts. 51 a 54.....	544
Artículo 52.....	547
Génesis y modificaciones	547
Excepción a la regla general: encubrimiento por favorecimiento personal.....	548
Artículo 53.....	548
Artículo 54.....	548
Artículo 55.....	548
Artículo 56.....	549
Artículo 57.....	551
Artículo 58.....	551
Artículo 59.....	552
Génesis y modificaciones	554
Estructura y ámbito de aplicación de las <i>escalas graduales</i>	554
Problemas que plantea la disposición	555

	Pág.
Desequilibrios que pueden resultar al efectuar rebajas en las escalas graduales.....	555
Omisión de una mención a los cómplices de crimen o simple delito consumado.....	555
Rebajas de pena cuando la ley señala una no comprendida en las escalas graduales.....	556
Artículo 60.....	558
Artículo 61.....	561
Ámbito de aplicación propio y aplicación analógica a los casos del Art. 77.....	563
Regla 1ª.....	563
Regla 2ª.....	563
Regla 3ª.....	564
Regla 4ª.....	564
Regla 5ª.....	566
Cuadro de aplicación práctica.....	567
Artículo 62.....	567
Las circunstancias modificatorias en el modelo clásico seguido por el CP y perspectivas de modificación.....	568
Efectos de las circunstancias atenuantes y agravantes. Mayor peso de las atenuantes que las agravantes.....	568
Circunstancias modificatorias de efectos ordinarios y de efectos extraordinarios.....	569
Artículo 63.....	572
Alcance. Prohibición de doble valoración.....	572
Agravantes que “por sí mismas constituyen un delito especialmente penado por la ley”.....	573
Agravantes que la ley haya expresado al describir y penar el delito.....	575
Agravantes de tal manera inherentes al delito que sin la concurrencia de ellas no puede cometerse.....	575
Artículo 64.....	579
Objeto y alcance de las reglas.....	579
Concepto de “circunstancias” y su extensión.....	580
Atenuantes y agravantes personales/subjetivas y reales/objetivas.....	582
Artículo 65.....	585
Génesis y modificaciones.....	585

	Pág.
Ámbito de aplicación y efecto de la regla.....	586
Sobre la supuesta improcedencia de una <i>compensación racional</i> de atenuantes y agravantes	586
Sobre el carácter facultativo u obligatorio de la rebaja de pena, en caso de concurrir una pluralidad de atenuantes. Relevancia del problema para los Arts. 65 a 68.....	590
Artículo 66.....	593
Génesis y modificaciones	594
Ámbito de aplicación y reglas.....	594
Compensación racional de circunstancias.....	594
Artículo 67.....	598
Ámbito de aplicación y reglas.....	598
Determinación del <i>minimum</i> y el <i>máximum</i> de las penas divisibles ...	600
Sobre la inconsistencia valorativa de la menor rebaja de pena permitida por la ley, por pluralidad de atenuantes, en el Art. 67, en comparación con el Art. 68	602
Artículo 68.....	603
Génesis y modificaciones	603
Ámbito de aplicación y reglas.....	604
Artículo 68 bis.....	606
Génesis y modificaciones	606
Ámbito de aplicación: atenuantes susceptibles de considerarse “muy calificadas”	606
Posibilidad de aplicar el Art. 68 bis después de compensar otras circunstancias.....	608
Posibilidad de “superponer” el efecto de una pluralidad de ate- nuantes con el de una “muy calificada”	610
Posibilidad de recurrir en contra de las decisiones adoptadas en la materia	611
Artículo 69.....	611
Sentido y ámbito de aplicación	611
Problema de la doble valoración de las circunstancias agravantes... Consideración de “la mayor o menor extensión del mal producido por el delito” y, nuevamente, problema de la doble valoración.....	615
Necesidad de fundamentación y posibilidad de recurrir en contra de las decisiones adoptadas en la materia.....	617
Artículo 70.....	618

	Pág.
Artículo 71	621
Artículo 72	623
Artículo 73	624
Comentario previo a los Arts. 74 y 75. El régimen concursal en el derecho chileno. Tratamiento doctrinario y jurisprudencial	625
I. Generalidades. El sistema del régimen concursal del derecho chileno.....	626
II. Unidad delictiva	627
a) Unidad natural de acción	629
b) Unidad jurídica de acción.....	632
c) El delito continuado	636
III. Pluralidad de delitos.....	645
IV. Concurso aparente de leyes penales	655
Artículo 74.....	666
I. El concurso real de delitos.....	666
II. La regla de la acumulación material de penas.....	667
Artículo 75.....	669
I. El concurso ideal.....	669
II. El concurso medial.....	678
III. Aplicación de la regla de absorción agravada de la pena. “Pena mayor” y “delito más grave”	679
Artículo 76.....	682
Obligación de imponer las penas accesorias y recursos en contra de la sentencia que omite hacerlo	682
Artículo 77	684
Artículo 78.....	684
 <i>§ 5. De la ejecución de las penas y su cumplimiento</i>	 684
 Artículo 79.....	 684
Artículo 80.....	686
Artículo 81.....	690
Artículo 86.....	693
Artículo 87.....	696
Artículo 88.....	698
Artículo 89.....	698
Artículo 89 bis.....	701

TÍTULO IV: DE LAS PENAS EN QUE INCURREN LOS QUE QUEBRANTAN LAS SENTENCIAS Y LOS QUE DURANTE UNA CONDENA DELINQUEN DE NUEVO	702
§ 1. De las penas en que incurren los que quebrantan las sentencias	702
Artículo 90.....	702
§ 2. De las penas en que incurren durante una condena	706
Artículo 91	706
Artículo 92.....	708
 TÍTULO V: DE LA EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL	 709
Comentario previo Artículos 93 a 105.....	709
Artículo 93.....	710
Artículo 93, número 1º	711
Artículo 93, número 2º	712
Artículo 93, número 3º	713
Artículo 93, número 4º	717
Artículo 93, número 5º	721
Artículo 93, número 6º	724
Artículo 93, número 7º	724
Artículo 94.....	724
Artículo 95.....	725
Artículo 96.....	727
Artículo 97.....	730
Artículo 98.....	730
Artículo 99.....	731
Artículo 100.....	732
Artículo 101.....	733
Artículo 102.....	733
Artículo 103.....	734
Artículo 104.....	736
Artículo 105.....	737