

# ÍNDICE

## Comentarios sistemáticos al Código Penal Introducción a la ley penal y adecuación típica de los delitos de comisión dolosos

Autor: John R. W. Mackinnon R.

Ediciones Jurídicas de Santiago /2023

www.librotecnia.cl

Prólogo .....	7
1. ASPECTOS INTRODUCTORIOS AL ESTUDIO DEL CÓDIGO PENAL .....	11
El concepto de delito y su evolución desde la dictación del Código Penal chileno .....	11
1.1. Introducción .....	11
1.1.1. Génesis y evolución del Código penal chileno .....	12
a. Génesis .....	12
b. Evolución .....	16
1.1.2. Los proyectos más recientes de reforma del Código penal .....	16
1.1.2.1. Anteproyecto de 2013 .....	16
1.1.2.2. Anteproyecto de 2015 .....	17
1.1.2.3. Anteproyecto de 2018 .....	18
1.2. Fin y función del Derecho penal y de la pena .....	19
1.2.1. Distinciones previas: <i>Ius puniendi</i> , <i>Ius poenali</i> y dogmática jurídico- penal .....	19
1.2.2. Fin y función del Derecho penal .....	20
1.2.2.1. Jurisprudencia. Fin y función del Derecho penal .....	23
1. ICA de Temuco, dieciséis de diciembre de dos mil veinte. Causa Rol N° 929-2020 .....	23
2. Juzgado de Letras del Trabajo de Calama. CALAMA, 15 de marzo de dos mil diecinueve. RIT N° T- 134-2018 RUC N° 18-4-0152065-8 .....	24

www.librotecnia.cl

<b>1.3. Garantías penales</b> .....	25
1.3.1. El principio de legalidad .....	25
1.3.1.1. Formulación y consagración positiva .....	25
1.3.1.2. Contenido del principio de legalidad .....	27
1.3.1.3. Anteproyectos de Código penal y el principio de legalidad .	28
1.3.1.4. Jurisprudencia: principio de legalidad .....	29
1. Excma. Corte Suprema. Causa Rol N° 125.436-2020. 25 de marzo de 2021 .....	29
2. Causa N° 920/2018 (Extradición Pasiva). Resolución N° 141 de Corte Suprema, de 13 de junio de 2018 ...	31
3. ICA de Concepción. Quinta Sala. Resolución de 16 de junio de 2017 .....	31
4. ICA de Talca. Causa Rol N° 462/2017. Resolución de 30 de mayo de 2017 .....	32
1.3.2. El principio de culpabilidad .....	33
1.3.2.1. Conceptos fundamentales .....	33
1.3.2.2. Anteproyectos recientes de Código Penal y el principio de culpabilidad .....	35
1.3.2.3. Jurisprudencia: principio de culpabilidad .....	36
1. Excma. Corte Suprema. Causa Rol N° 41.815-2016. Resolución de 1 de marzo de 2017 .....	36
2. Excma. Corte Suprema. Segunda Sala Causa Rol N° 5.935-15. Resolución de 11 de julio de 2015 ....	38
3. Tribunal Constitucional, 8 de octubre de 2015, Rol N° 2744-14-INA .....	40
1.3.3. El principio de lesividad .....	43
1.3.3.1. Jurisprudencia: principio de lesividad o del bien jurídico .	44
1. Tribunal Constitucional, 8 de octubre de 2015, Rol N° 2744-14-INA .....	44
2. Tribunal Constitucional, 5 de junio de 2007, Rol N° 519- 2006 .....	45
3. EXCMA. CORTE SUPREMA, Segunda Sala. Casación en el fondo, rechazada. Rol N° 2763-08 .....	46
4. EXCMA. CORTE SUPREMA. Segunda Sala. Causa Rol N° 158/2002, seis de noviembre de 2002 .....	47
1.3.4. Fuentes del Derecho penal chileno .....	48
1.3.4.1. Fuente formal directa .....	48
1.3.4.2. Leyes penales en blanco y leyes penales abiertas .....	49
1.3.4.2.1. Jurisprudencia. Leyes penales en blanco y leyes penales abiertas .....	50

1.	TRIBUNAL CONSTITUCIONAL, Rol 8950-2020, 5 de enero de 2021 . . . . .	50
2.	ICA de COYHAIQUE. Causa Rol 167-2020. Dictada el 6 de septiembre de 2020 . . . . .	51
3.	TRIBUNAL CONSTITUCIONAL. 4 de octubre de 2018. Rol N° 3445-17-INA . . . . .	52
4.	ICA de VALPARAÍSO. Tercera Sala. Causa Rol N° 1661-2016. Resolución de 2 de noviembre de 2016 . . . . .	52
5.	EXCMA CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 2543/2012 Resolución de 21 de septiembre de 2012 . . . . .	53
<b>1.4.</b>	<b>Interpretación de la ley penal . . . . .</b>	<b>56</b>
1.4.1.	Jurisprudencia: Interpretación de la ley penal . . . . .	58
1.	EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 6.831/2012. Dictada el 27 de diciembre de 2012 . . . . .	58
2.	ICA de la Serena. Causa Rol No 68/2010. Dictada el 19 de abril de 2010 . . . . .	59
<b>1.5.</b>	<b>Ámbitos de vigencia de la ley penal . . . . .</b>	<b>63</b>
1.5.1.	El ámbito de vigencia temporal de la ley penal . . . . .	63
1.5.1.1.	Jurisprudencia. Ámbito de vigencia temporal . . . . .	63
1.	EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 233-2020, Apelación de Amparo, 16-01-2020 . . . . .	63
2.	EXCMA CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 6589/2008 (Casación). Dictada el 12 de febrero de 2009 . . . . .	64
1.5.2.	El ámbito de vigencia personal de la ley penal . . . . .	65
1.5.2.1.	Jurisprudencia. Ámbito de vigencia personal . . . . .	66
1.	Tribunal Constitucional. Causa Rol N° 10871-21 INA, de 5 de enero de 2022 . . . . .	66
2.	ICA de Santiago. Causa Rol N° 430/2016. Dictada el 2 de agosto de 2016 . . . . .	67
1.5.3.	El ámbito de vigencia espacial de la ley penal . . . . .	67
1.5.3.1.	Jurisprudencia. Ámbito de vigencia espacial . . . . .	68
1.	EXCMA. CORTE SUPREMA. Extradición Pasiva. Causa Rol N° 23406-2018. Resolución dictada el 09-04-2019 . . . . .	68
2.	EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 11217-2019, Extradición Pasiva (Rechazada), de 06-07-2020 . . . . .	69

2. LA TIPICIDAD PENAL .....	73
<b>2.1. Introducción</b> .....	73
2.1.1. Elementos de la teoría del delito: breves fundamentos y evolución .	74
2.1.1.1. Fundamentos .....	74
2.1.1.2. Jurisprudencia. Elementos del delito .....	78
1. ICA de Valdivia. Causa Rol N° 61/2013- Resolución dictada el 20 de marzo de 2013 .....	78
2. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 2925/2008 (Casación). Resolución dictada el 14 de octubre de 2008 .....	79
3. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 4423/2008 (Casación). Resolución dictada el 8 de enero de 2009 .	79
4. EXCMA. CORTE SUPREMA, Causa Rol N° 29534/2014. Resolución dictada el 20 de enero de 2015 .....	80
2.1.2. Elementos del delito y su evolución en la doctrina chilena .....	80
2.1.3. Los Anteproyectos de reforma del Código penal .....	84
2.1.3.1. El AP de 2013 .....	84
2.1.3.2. El AP de 2015 .....	84
2.1.3.3. El AP de 2018 .....	85
<b>2.2. Acción y omisión en el art. 1° y sus funciones en la aplicación de una teoría del delito</b> .....	85
2.2.1. La acción .....	85
2.2.1.1. Jurisprudencia. La acción .....	89
1. ICA de Valdivia. Causa Rol N° 61/2013. Resolución dictada el 20 de marzo de 2013 .....	89
2. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 16945-2021. Sentencia de 15 de mayo de 2021 .....	89
2.2.2. La omisión en el art. 1° .....	90
2.2.2.1. Jurisprudencia. Omisión .....	92
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. Rol N° 608-06. Resolución de fecha 05 de marzo de 2007 .....	92
2.2.3. La expresión “voluntaria” en el art. 1° .....	93
2.2.3.1. Cuestiones generales .....	94
2.2.3.2. Sentidos posibles que admite el tenor literal del art. 1° ..	94
2.2.4. La conducta comisiva y la conducta omisiva .....	97
2.2.4.1. Jurisprudencia. Distinción entre acción y omisión .....	98
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. 28 de enero de 1999. Publicado en <i>Revista de Derecho y Jurisprudencia</i> , vol. XCVI, 1999, sección IV, pp. 71 y ss. ....	98

3. ADECUACIÓN TÍPICA EN LOS DELITOS DE COMISIÓN DOLOSA .....	101
3.1. La tipicidad objetiva .....	106
3.1.1. Tipo y tipicidad penal .....	107
3.1.1.1. Jurisprudencia. Tipo y tipicidad .....	108
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 8.390-2018. Resolución dictada el 04/12/2019 .....	108
3.1.2. Contenidos del tipo penal: a.1. La distinción entre delito de resultado y delito de mera actividad .....	109
3.1.2.1. Jurisprudencia. Delitos de resultado y delitos de mera actividad .....	110
1. ICA de VALPARAÍSO. Causa Rol N° 462/2019. Sentencia de 29 de marzo de 2019 .....	110
3.1.3. Contenidos del tipo penal: a.2. Los objetos protegidos del tipo penal. La distinción entre delito de lesión y delito de peligro .....	113
3.1.3.1. Los delitos de lesión .....	113
3.1.3.2. Los delitos de peligro .....	113
3.1.3.2.1. Delitos de peligro concreto y delitos de peligro abstracto .....	114
3.1.3.2.2. Jurisprudencia .....	117
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 14.923-2018. Resolución dictada el 30/08/2018 .....	117
3.1.4. Contenidos del tipo penal: los sujetos activos .....	122
3.1.4.1. La distinción entre delitos comunes y delitos especiales ..	123
3.1.4.1.1. Jurisprudencia. Delitos comunes y delitos especiales .....	127
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. Rol N° 13.123-2018. Pronunciado el 24/10/2018 .....	127
3.1.5. Contenidos del tipo penal: los sujetos activos. Los delitos de dominio y los delitos de infracción de deber .....	128
3.1.5.1. Jurisprudencia. Sujeto activo. Delito de dominio y de infracción de un deber .....	132
1. ICA de SANTIAGO. Causa Rol N° 1547/2012. Resolución de 18 de diciembre de 2013 .....	132
2. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 4662/2007. Resolución de 25 de septiembre de 2008 .....	133
3.1.6. Contenidos del tipo penal: los sujetos pasivos .....	136
3.1.6.1. El consentimiento del sujeto pasivo .....	138
3.1.6.2. Jurisprudencia. Sujeto pasivo .....	139

1. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 1111/2000. Sentencia de 27 de julio de 2000 .....	139
3.1.7. Contenidos del tipo penal: Elementos descriptivos y elementos nor- mativos de los tipos .....	140
3.1.7.1. Jurisprudencia. Elementos descriptivos y elementos norma- tivos del tipo .....	144
1. ICA de VALPARAÍSO. Causa Rol N° 35892. Resolución de fecha 17 de febrero de 2017 .....	144
2. ICA DE SAN MIGUEL. Causa Rol N° 160/2017. Re- solución de fecha 27 de febrero de 2017 .....	145
3.1.8. Contenidos del tipo penal: Referencias a determinadas circunstancias de la conducta: medios o modalidades, forma, lugar, momento, y objeto material de la conducta .....	145
3.1.8.1. Referencias a los medios o las modalidades de la con- ducta .....	146
3.1.8.2. Referencias a la forma de la conducta .....	146
3.1.8.3. Referencias a los lugares de la conducta .....	147
3.1.8.4. Referencias al momento de la conducta .....	147
3.1.8.5. Referencias al objeto material de la conducta .....	148
3.1.8.6. Jurisprudencia. Modalidades de la conducta .....	149
1. ICA de ARICA. Causa Rol N° 115/2008. Resolución de fecha 28 de octubre de 2008 .....	149
2. ICA de PUERTO MONTT. Causa Rol N° 229/2017. Resolución de fecha 23 de junio de 2017 .....	150
3.1.9. Estructura del tipo penal: la relación entre la conducta y el resultado: la imputación objetiva .....	151
3.1.9.1. La conducta .....	151
3.1.9.2. El resultado –resultado jurídico y resultado material– ...	152
3.1.9.3. La causalidad: conceptos previos al desarrollo de la teoría de la imputación objetiva .....	153
a. La teoría de la equivalencia de las condiciones .....	155
b. La teoría de la causalidad adecuada .....	156
c. La teoría de la relevancia típica de la causalidad .....	157
3.1.9.4. La imputación objetiva .....	158
3.1.9.4.1. La imputación objetiva de resultados materiales (cambio en el mundo exterior) .....	161
3.1.9.4.2. La imputación objetiva de resultados jurídicos (lesión o peligro de los bienes jurídicos) .....	163
3.1.9.4.3. Requisitos o principios de imputación objetiva .	165
I. Creación de un riesgo o peligro no permi- tido .....	167

a.	Casos de exclusión de la imputación objetiva existiendo riesgo . . . . .	168
a.1.	Exclusión de imputación objetiva en casos de disminución de riesgo . . .	168
a.2.	Exclusión de imputación si falta la creación de un riesgo considerable .	168
a.3.	Casos de exclusión de imputación por creación de un riesgo y cursos causales hipotéticos . . . . .	169
b.	Casos de exclusión de la imputación objetiva por riesgo permitido . . . . .	169
II.	Realización del riesgo no permitido . . . . .	171
a.	Exclusión de la imputación si falta la realización del peligro . . . . .	171
b.	La exclusión de la imputación si falta la realización del riesgo no permitido . . . .	172
c.	La exclusión de la imputación en caso de resultados que no están cubiertos por el fin de protección de la norma de cuidado . .	172
III.	Alcance del tipo penal: problemas relacionados . . . . .	174
a.	Autopuesta en peligro dolosa . . . . .	174
b.	Puesta en peligro de un tercero, con su consentimiento . . . . .	175
c.	Atribución a la esfera de responsabilidad ajena . . . . .	176
IV.	Otros mecanismos correctores de la teoría .	177
a.	Principio de confianza . . . . .	177
b.	La prohibición de regreso . . . . .	178
3.1.9.4.4.	Jurisprudencia. Imputación objetiva . . . . .	179
1.	ICA de PUNTA ARENAS. Causa Rol N° 238/2019. Resolución de 13 de enero de 2020 . . . . .	179
2.	ICA de ANTOFAGASTA. Causa Rol N° 45/2020. Resolución de fecha 27 de febrero de 2020 . . . . .	180
3.	ICA de SAN MIGUEL. RUC N° 1100100429-K. Causa Rol N° 1466-2012 . . . . .	181
4.	ICA de SANTIAGO. Causa Rol N° 2846/2016. Resolución de 30 de septiembre de 2016 . . . . .	184

5. ICA de SANTIAGO. Rol de Corte: 1781-2008. Ruc: 0600193146-4 Rit: 1147-2006 .	184
6. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 3294-2015. 15 de diciembre de 2015 ..	185
<b>3.2. La tipicidad subjetiva: el tipo subjetivo doloso</b> .....	186
3.2.1. El dolo .....	186
3.2.1.1. Definiciones .....	186
a. Concepto .....	186
b. Relación con el art. 1° y la expresión “voluntaria” ...	188
3.2.1.2. Evolución .....	189
3.2.1.3. Diferencias con el dolo civil .....	191
3.2.1.4. El conocimiento en el dolo .....	192
3.2.1.5. Contenido del conocimiento .....	195
3.2.1.6. La voluntad de realización .....	197
3.2.1.7. Jurisprudencia. Dolo .....	199
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. CAUSA Rol N° 5898-08. Resolución de 26 de enero de 2009 .....	199
2. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 16.945-2021. Resolución de fecha 5 de mayo de 2021 .....	205
3. ICA de PUNTA ARENAS. Causa Rol N° 59/2020. Resolución de fecha 27 de abril de 2020 .....	208
3.2.2. El error de tipo .....	211
3.2.2.1. Concepto .....	211
3.2.2.2. Efectos del error de tipo .....	213
3.2.2.3. Jurisprudencia. Error de tipo .....	215
1. EXCMA. CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 2882/2017. Resolución de trece de marzo de dos mil diecisiete ...	215
2. ICA de CONCEPCIÓN. Causa Rol N° 404/2016. Resolución de fecha 1 de julio de 2016 .....	216
3. ICA de SAN MIGUEL. Causa Rol N° 3542/2020. Resolución de fecha 23 de noviembre de 2020 .....	217
3.2.3. Clases de dolo .....	217
3.2.3.1. Dolo directo .....	218
3.2.3.2. Dolo indirecto .....	219
3.2.3.3. Dolo eventual .....	220
3.2.3.4. Jurisprudencia. Clases de dolo .....	222
1. ICA de LA SERENA. Causa Rol N° 56/2011. Resolución de fecha 19 de abril de 2011 .....	222

2. EXCMA CORTE SUPREMA. Causa Rol N° 36860/2021. Resolución de fecha 16 de noviembre de 2021 .....	226
3.2.4. Los especiales elementos subjetivos y del ánimo .....	228
3.2.4.1. Jurisprudencia. Especiales elementos subjetivos y del ánimo .....	229
1. ICA de SANTIAGO. Causa Rol N° 2835/2010. Resolución de fecha 11 de abril de 2011 .....	229
Bibliografía .....	231

[www.librotecna.cl](http://www.librotecna.cl)