

Índice

A manera de presentación.....	9
-------------------------------	---

PARTE I TEORÍA DEL DERECHO PENAL

CAPÍTULO I

Fundamentos del Derecho Penal. Teoría del Derecho Penal. Generalidades.....	39
1. Noción de Derecho Penal (equivocidad del concepto).....	40
1.1. Ciencia del derecho penal (dogmática jurídico-penal).....	45
1.2. Derecho penal en sentido objetivo.....	49
1.3. Derecho penal en sentido subjetivo.....	49
2. Función del Derecho Penal (medio de control social y teoría de la pena)..	51
3. Teorías que fundamentan la Pena (teorías idealistas del derecho penal)...	52
3.1. Surgimiento de las teorías de la pena.....	53
3.2. Teorías absolutas (Kant y Hegel).....	54
3.3. Teorías relativas o de la prevención.....	55
3.3.1. Teoría de la prevención especial (Franz Von Liszt).....	56
3.3.2. Teoría de la prevención general (Paul von Feuerbach).....	57
3.4. Las teorías mixtas o de la unión.....	57
3.4.1. Las teorías mixtas o de la unión (Claus Roxin).....	58
3.4.2. Teoría de la unión de la prevención general positiva (Günther Jakobs).....	59
3.5. La función de la pena en un Estado de Derecho.....	60
3.6. La teoría de la pena en materia de medidas de seguridad.....	62

CAPÍTULO II

Derecho Penal en sentido subjetivo. Principios limitadores del poder punitivo.....	65
1. Derecho penal en sentido subjetivo (poder punitivo).....	66
1.1. Del pensamiento absolutista a la ilustración: ejercicio del poder punitivo en el Estado absolutista.....	68

1.2.	Poder punitivo y Estado de Derecho: ejercicio del poder punitivo en el Estado de Derecho.....	70
1.2.1.	División de poderes.....	72
1.2.2.	Principio de legalidad en la actuación del Estado.....	72
1.2.3.	Responsabilidad del Estado.....	73
1.2.4.	Reconocimiento de los derechos individuales y colectivos..	74
1.2.5.	Supremacía constitucional.....	75
2.	Derecho Penal en el Estado democrático de Derecho: hacia un Derecho penal propio del Estado de Derecho.....	76
2.1.	Principios constructores del derecho penal en un Estado de Derecho	80
2.2.	Clasificación de los principios constructores del derecho penal....	83
3.	Principios específicos limitadores del ejercicio del <i>ius puniendi</i>	85
3.1.	Principio de legalidad.....	85
3.1.1.	Contenido del principio de legalidad: ley <i>formal</i> –cierta–, <i>previa</i> , <i>escrita</i> y <i>estricta</i>	87
3.1.1.1.	<i>Lex certa</i> : ley cierta (ley formal).....	87
3.1.1.2.	<i>Lex scripta</i> : ley escrita (prohibición de costumbre)	88
3.1.1.3.	<i>Lex stricta</i> : ley estricta (prohibición de analogía) ...	89
3.1.1.4.	<i>Lex previa</i> : ley previa (irretroactividad y su excepcionalidad).....	91
3.1.1.5.	Principio de legalidad y <i>non bis in ídem</i>	93
3.2.	Principio de culpabilidad (<i>nulla poena sine culpa</i>).....	96
3.2.1.	Principio de culpabilidad como fundamento de la pena (no hay pena sin culpabilidad).....	97
3.2.1.1.	Prohibición de responsabilidad objetiva (responsabilidad por el resultado).....	97
3.2.1.2.	Culpabilidad por el hecho (juicio de culpabilidad) .	98
3.2.2.	Principio de culpabilidad como medida de la pena.....	100
3.3.	Principio del acto (derecho penal de acto y derecho penal de autor). 100	
3.3.1.	Contramodelo: derecho penal de autor.....	102
3.3.2.	Manifestaciones del derecho penal de autor.....	103
3.3.2.1.	Derecho penal del enemigo.....	103
3.3.2.2.	La reincidencia.....	105
3.4.	Principio de la mínima intervención (utilidad, subsidiariedad –última ratio–, y carácter fragmentario –lesividad o exclusiva protección de bienes jurídicos–).....	105
3.4.1.	Utilidad (necesidad de intervención).....	106

3.4.2.	Subsidiariedad (última ratio)	106
3.4.3.	Carácter fragmentario (lesividad o exclusiva protección de bienes jurídicos)	107
3.4.4.	Contramodelo: expansionismo penal o derecho penal máximo	110
3.5.	Principios relacionados con la pena: humanidad, legalidad y proporcionalidad.....	111
3.5.1.	Humanidad de la pena o pena lo más humana posible: prohibición de penas indignas, trascendentales, infames o degradantes	112
3.5.2.	Legalidad de la pena.....	115
3.5.3.	Proporcionalidad de la pena.....	116
3.5.3.1.	Idoneidad.....	118
3.5.3.2.	Intervención mínima (necesidad)	118
3.5.3.3.	Proporcionalidad en sentido estricto	119

CAPÍTULO III

	Derecho penal en sentido objetivo. Norma penal, fuentes y aplicación.....	121
1.	Derecho penal objetivo (norma jurídico-penal).....	122
2.	Fuentes del derecho penal	123
2.1.	Generalidades relativas a las fuentes	123
2.2.	La norma jurídica	124
2.3.	La norma jurídico-penal como única fuente creadora de delito.....	128
2.4.	Derecho penal y otras fuentes del derecho	130
2.4.1.	Principios (mandatos de optimización)	130
2.4.2.	Doctrina (dogmática).....	131
2.4.3.	Jurisprudencia.....	132
2.4.4.	La costumbre	134
2.4.5.	La analogía	135
3.	Interpretación de la norma jurídico-penal.....	136
3.1.	Generalidades.....	136
3.2.	La interpretación en el derecho penal general: prohibición de interpretación extensiva y analogía.....	140
3.3.	Problemas de interpretación de la ley penal	145
3.3.1.	Tipos incompletos (dependientes).....	145
3.3.2.	Tipos en blanco	147
3.3.3.	Tipos abiertos (indeterminados).....	149
3.3.4.	Conceptos indeterminados	150

3.3.5.	Remisión expresa a la analogía.....	150
3.3.6.	Concurso aparente de normas	151
4.	Validez de la norma penal (aplicación personal, temporal y espacial de la ley penal).....	151
4.1.	Validez personal de la norma penal	151
4.1.1.	Excepciones para la aplicación de la ley penal (inviolabilidad, inmunidad y prerrogativa).....	152
4.1.1.1.	Inviolabilidad de la ley penal (parlamentarios –diputados y/o asambleístas–)	152
4.1.1.2.	Inmunidad (parlamentarios y otros funcionarios)..	154
4.1.1.3.	Prerrogativa (altos funcionarios)	155
4.2.	Validez temporal de la norma penal	157
4.2.1.	Sucesión de leyes penales.....	158
4.2.1.1.	Leyes penales creadoras o incriminadoras	158
4.2.1.2.	Leyes penales abolitivas o extintivas	159
4.2.1.3.	Leyes penales modificativas	159
4.2.2.	Tiempo de comisión del delito	159
4.2.2.1.	Tipos continuados.....	162
4.2.2.2.	Tipos permanentes (actividad mantenida)	163
4.2.2.3.	Tipos de actividad plural	166
4.2.2.4.	Autoría y participación	167
4.2.2.5.	Tiempo de comisión y legislación procesal	168
4.2.3.	Extractividad de la ley penal (retroactividad y ultractividad)	168
4.2.3.1.	Irretroactividad de la ley penal (excepción de retroactividad con leyes favorables)	168
4.2.3.1.1.	Alcance del principio de irretroactividad (excepción en materia penal).....	170
4.2.3.1.1.1.	Ley más favorable	172
4.2.3.1.1.2.	Leyes intermedias.....	173
4.2.3.1.1.3.	Tipos penales en blanco, normas sobre la responsabilidad civil, normas procesales, jurisprudencia y <i>lex tertia</i>	173
4.2.3.2.	Ultractividad de la ley penal (leyes temporales y excepcionales)	176
4.2.3.2.1.	Leyes temporales y excepcionales.....	176
4.3.	Validez espacial de la norma penal	178

4.3.1.	Principios relativos la aplicación de la ley penal en el espacio (territorialidad y excepciones)	179
4.3.1.1.	Real, de defensa o protección de intereses	180
4.3.1.2.	Personalidad o nacionalidad.....	180
4.3.1.3.	Justicia universal o mundial (universalidad)	182
4.3.1.4.	Principio de justicia supletoria.....	185
4.3.2.	Lugar de comisión del delito: (teoría de la acción, teoría del resultado y teoría de la ubicuidad)	186
4.3.2.1.	Delitos a distancia	188
4.3.2.2.	Delitos de tránsito.....	188
4.3.2.3.	Delitos continuados y permanentes	188
4.3.2.4.	Delitos de peligro	189
4.3.2.5.	Tipo de autoría y de participación	189
4.3.2.6.	Tipo de imperfecta realización (tentativa).....	190
5.	El Derecho penal en el ámbito internacional (Derecho penal internacional y Derecho internacional penal).....	190
5.1.	Derecho internacional penal	193
5.1.1.	Extradición	193
5.1.1.1.	Tipos de Extradición	194
5.1.1.2.	Fuentes en materia de extradición	195
5.1.1.3.	Principios en materia de extradición.....	196
5.1.1.3.1.	Principios generales.....	196
5.1.1.3.1.1.	Principio de legalidad (existencia del instrumento internacional)	196
5.1.1.3.1.2.	Principio de reciprocidad o cooperación internacional.....	198
5.1.1.3.2.	Principio relativos a las personas	199
5.1.1.3.2.1.	Prohibición de entrega de nacionales	199
5.1.1.3.3.	Principios relativos al hecho punible.....	200
5.1.1.3.3.1.	Principio de la doble incriminación	200
5.1.1.3.3.2.	Principio de la no entrega por delitos políticos	201
5.1.1.3.3.3.	Principio jurisdiccional.....	202
5.1.1.3.3.4.	Principio de la especialidad....	202

5.1.1.3.3.5. Principio de la mínima gravedad del hecho.....	203
5.1.1.3.4. Principios relativos a la acción penal y a la pena.....	203
5.1.1.3.4.1. Principio de las penas excluidas	203
5.1.1.3.4.2. Principio de la prescripción de la acción penal	204
5.1.1.3.4.3. Principio <i>non bis in ídem</i>	204
5.2. Derecho penal internacional	205
5.2.1. Conceptualización del Derecho Penal Internacional	205
5.2.2. Antecedentes del Derecho Penal Internacional.....	206
5.2.2.1. Tribunal Militar de Nüremberg (1945).....	207
5.2.2.2. Tribunal Militar de Tokio (1946)	208
5.2.2.3. Tribunal Penal Internacional para ex-Yugoslavia (1993)	209
5.2.2.4. Tribunal Penal Internacional para Ruanda (1994) ..	210
5.2.2.5. Tribunales híbridos (Tribunales penales internacionalizados).....	210
5.2.3. La consolidación de la Corte Penal Internacional.....	211
5.2.3.1. Conferencia de plenipotenciarios de Roma y materialización del Estatuto de Roma.....	211
5.2.3.2. Estatuto de Roma y Corte Penal Internacional.....	212
5.2.3.3. Fuentes en materia de Derecho Penal Internacional	214
5.2.3.4. Crímenes consagrados en el Estatuto de Roma de la Corte Penal internacional.....	217
5.2.3.4.1. Genocidio	218
5.2.3.4.2. Crímenes de lesa humanidad	220
5.2.3.4.3. Crímenes de guerra	222
5.2.3.4.4. Agresión	225
5.2.3.5. Principios limitadores del Derecho Penal Internacional.....	227
5.2.3.5.1. Principio de complementariedad de la Corte Penal Internacional.....	227
5.2.3.5.2. Principios de derecho penal general y derecho penal internacional	230

PARTE II TEORÍA DEL DELITO

CAPÍTULO IV

El delito.....	237
1. El delito: ¿qué es?	238
2. Concepto formal y material del delito.....	239
2.1. Concepto formal del delito.....	239
2.2. Concepto material del delito.....	240
2.2.1. Concepciones materiales del delito.....	240
3. Conceptos básicos del sistema (elementos del delito)	242
3.1. Acción.....	242
3.2. Tipicidad	243
3.3. Antijuricidad.....	243
3.4. Culpabilidad.....	244
3.5. Punibilidad	244
4. Evolución del concepto de delito (sistemas del delito)	245
4.1. Surgimiento de los sistemas y de los elementos del delito	245
4.2. El sistema clásico o causalista del delito (Franz von Liszt y Ernst Beling)	249
4.3. El sistema neoclásico del delito (principalmente Edmund Mezger)	252
4.4. El sistema finalista del delito (Hans Welzel).....	256
4.5. El sistema funcionalista (Claus Roxin, Günther Jakobs y Winfried Hassemer).....	261
4.5.1. El sistema teleológico-político criminal o de la prevención especial (Claus Roxin)	263
4.5.2. El funcionalismo sistémico (Günther Jakobs)	265
4.5.3. Funcionalismo de la intervención o del control social (Winfried Hassemer)	267
4.5.4. Funcionalismo constitucional (Frank Mila)	268
4.5.4.1. Fundamento del sistema.....	268
4.5.4.2. Principios de derecho penal, elementos del delito y constitución.....	269
4.5.4.2.1. Principio del acto (acción o conducta)	269
4.5.4.2.2. Principio de legalidad (tipicidad)	270
4.5.4.2.3. Principio de lesividad o exclusiva protección de bienes jurídicos, mínima intervención –última ratio, fragmentariedad y subsidiariedad– (antijuricidad).....	271

4.5.4.2.4. Principio de culpabilidad (culpabilidad) ..	271
4.5.4.2.5. Principios relativos a la pena y medidas de seguridad (punibilidad)	272
4.5.5. Relatividad de los sistemas	273

CAPÍTULO V

La acción	275
1. La acción (conducta)	277
2. Evolución del concepto de acción	280
2.1. Concepto preclásico de acción	280
2.2. Concepto causal de acción (Franz von Liszt, Ernst Beling y Gustav Radbruch)	281
2.3. Concepto final de acción (Hans Welzel)	287
2.4. Concepciones normativas-valorativas	293
2.4.1. Concepto social de acción (Eberhard Schmidt)	293
2.4.2. Concepto negativo de acción (Rolf Dietrich Herzberg)	297
2.4.3. Acción como evitabilidad individual (Günther Jakobs)	300
2.4.4. Concepto personal de acción (Claus Roxin)	303
2.5. Otros enfoques de la conducta y aproximación a una teoría	306
2.5.1. Concepto significativo de acción (Vives Antón)	306
2.5.2. La acción como suceso intencional (Schimdhäuser/Kind- häuser)	307
2.5.3. Teoría adscriptiva de acción (Joachim Hruschka)	308
2.5.4. Concepto psico-conductual de la acción o relacional (Gim- bernat Ordeig)	309
2.5.5. Teoría cognitiva de la acción (Walter Kargl)	309
2.5.6. La acción como acción típica	310
2.6. Toma de posición (Frank Mila): Teoría de la acción por exclusión (supuestos excluyentes)	310
3. Contenido de la acción en la actualidad	312
3.1. Acto humano	312
3.2. Acto exteriorizado	313
3.3. Acto voluntario (ausencia de acción por falta de voluntad)	315
4. <i>Actio libera in causa</i> y ausencia de acción	316
5. Causas de exclusión de la acción	317
5.1. Fuerza física irresistible (<i>vis absoluta</i> o <i>vis physica absoluta</i>)	317

5.5.1. Aspectos cuantitativos y cualitativos: cantidad y cualidad de la fuerza	318
5.2. Actos reflejos (movimientos involuntarios)	320
5.3. Supuestos de inconsciencia	328
5.3.1. Hipnosis	328
5.3.2. Estado de sueño	329
5.3.3. Ebriedad onírica (semisueño) y sonambulismo	331
5.3.4. Otros supuestos (epilepsia, narcosis y embriaguez letárgica).	331

CAPÍTULO VI

La tipicidad. Generalidades	333
1. Generalidades acerca de la tipicidad	334
1.1. Tipo penal, tipicidad y juicio de tipicidad	336
1.1.1. Tipo penal	336
1.1.2. Tipicidad	336
1.1.3. Juicio de tipicidad	337
2. Funciones del tipo penal	337
3. Evolución del tipo penal en la dogmática jurídico-penal	339
3.1. Sistema causalista clásico (Ernst von Beling)	339
3.2. Sistema neoclásico o neocausalista (Edmund Mezger)	340
3.3. Sistema finalista (Hans Welzel)	342
3.4. Sistema funcionalista (Claus Roxin y Günther Jakobs)	345
4. Relación del tipo y la antijuricidad (Teoría de los elementos negativos del tipo)	346
5. Clasificación de los tipos penales	351
5.1. Tipos clasificados según la conducta	351
5.1.1. Tipos de resultado material y tipos de mera actividad	351
5.1.1.1. Tipos de resultado o de resultado material (resultativos o de causación)	351
5.1.1.2. Tipo de mera actividad, de actividad o de pura conducta	353
5.1.2. Tipos dolosos, culposos (imprudentes) y la denominada preterintencionalidad	355
5.1.2.1. Tipos dolosos	355
5.1.2.2. Tipos culposos o imprudentes	355
5.1.2.3. Preterintencionalidad	356
5.1.3. Tipos instantáneos, permanentes y de estado	356

5.1.3.1. Instantáneos 356

5.1.3.2. Permanentes 357

5.1.3.3. De estado 357

5.1.4. Tipos de acción y de omisión 358

5.1.4.1. Tipos de acción 358

5.1.4.2. Tipos de omisión 359

5.1.4.3. Tipos de tenencia 360

5.1.5. Medios determinados y resultativos 360

5.1.5.1. Tipos de medios determinados 360

5.1.5.2. Tipos resultativos 360

5.1.6. Tipos de un acto y tipos de pluralidad de actos (acumulati-
vos, alternativos, de deber subsidiario, de hábito, complejos
y compuestos) 361

5.1.6.1. Tipos de un acto o unisubsistentes 361

5.1.6.2. Tipos de pluralidad de actos o plurisubsistentes 361

5.1.6.2.1. Tipos de pluralidad de actos acumulativos 361

5.1.6.2.2. Tipos de pluralidad de actos alternativos
o mixtos alternativos 362

5.1.6.2.3. Tipos de pluralidad de deber subsidiario 362

5.1.6.2.4. Tipos de pluralidad de hábito o habituales. 363

5.1.6.2.5. Tipos de pluralidad complejos 363

5.1.6.2.6. Tipos de pluralidad meramente com-
puestos 363

5.1.7. Tipos con exceso objetivo o subjetivo (relación de la parte
subjetiva con la objetiva) 364

5.1.7.1. Tipo congruente 364

5.1.7.2. Tipo incongruente subjetivo 364

5.1.7.2.1. Delitos de intención (tendencia interna
trascendente) 365

5.1.7.2.1.1. Mutilados de dos actos 365

5.1.7.2.1.2. Resultado cortado (cortados
de resultado) 365

5.1.7.2.2. Delitos de tendencia (tendencia interna
intensificada) 366

5.1.7.2.3. Delitos de expresión 366

5.1.7.3. Tipo incongruente objetivo 368

5.1.7.3.1. Tipos consumados 368

5.1.7.3.2.	Tipos de imperfecta realización	368
5.1.7.3.3.	Tipos de emprendimiento (consumación anticipada)	368
5.2.	Tipos clasificados según los sujetos	369
5.2.1.	Tipos comunes o especiales (de infracción de deber).....	369
5.2.1.1.	Tipos comunes.....	369
5.2.1.2.	Tipos especiales o de infracción de deber.....	369
5.2.1.2.1.	Tipos especiales propios.....	370
5.2.1.2.2.	Tipos especiales impropios.....	370
5.2.2.	Tipos de <i>propia manu</i> y <i>longa manu</i>	371
5.2.2.1.	<i>Propia manu</i> o de propia mano	371
5.2.2.2.	<i>Longa manu</i>	371
5.2.3.	Tipos de acción unilateral o plurilateral	371
5.2.3.1.	Tipos unilaterales (tipos de autoría)	371
5.2.3.2.	Plurilaterales (tipos de participación).....	372
5.2.3.3.	Tipos de encuentro	372
5.3.	Tipos según el bien jurídico tutelado.....	372
5.3.1.	Tipos de lesión y tipos de peligro.....	372
5.3.1.1.	Tipos de lesión	372
5.3.1.2.	Tipos de peligro	373
5.3.1.2.1.	Peligro concreto.....	373
5.3.1.2.2.	Peligro abstracto.....	373
5.3.2.	Tipos uniofensivos y pluriofensivos	374
5.3.2.1.	Tipos uniofensivos	374
5.3.2.2.	Tipos pluriofensivos (también denominados compuestos).....	374
5.3.3.	Crímenes, delitos y faltas (contravenciones).....	375
5.3.4.	Tipos simples, tipos agravados, tipos calificados (reagravados) y tipos atenuados.....	376
5.3.4.1.	Tipos simples o tipos base.....	376
5.3.4.2.	Tipos agravados.....	376
5.3.4.3.	Tipos calificados (reagravados).....	376
5.3.4.4.	Tipos atenuados.....	376
5.3.5.	Tipos autónomos, tipos subsidiarios y tipos residuales.....	376
5.3.5.1.	Tipo autónomo	376
5.3.5.2.	Tipo subsidiario.....	377

5.3.5.3. Tipo residual.....	377
5.4. Tipos penales que presentan particularidades en relación a su interpretación.....	378
5.4.1. Tipos penales cerrados, abiertos, en blanco e incompletos..	378
5.4.1.1. Tipos penales cerrados.....	378
5.4.1.2. Tipos penales abiertos.....	378
5.4.1.3. Tipos penales incompletos.....	378
5.4.1.4. Tipos penales en blanco	379
5.5. Tipos según la forma de persecución penal.....	380
5.5.1. Tipos de acción pública, de acción privada y perseguibles a instancia de parte	380
5.5.1.1. Tipos de acción pública	380
5.5.1.2. Tipos de acción privada.....	381
5.5.1.3. Tipos enjuiciables previo requerimiento de parte agraviada	381

CAPÍTULO VII

La tipicidad: estructura y contenido del tipo penal.....	383
1. Estructura del tipo penal.....	385
2. Tipo objetivo.....	385
2.1. Elementos del tipo objetivo.....	386
2.1.1. Sujetos	386
2.1.1.1. Sujeto activo	386
2.1.1.1.1. Sujeto activo y responsabilidad penal de las personas jurídicas	388
2.1.1.2. Sujeto pasivo.....	396
2.1.2. Acción típica (núcleo del tipo, verbo rector del tipo o conducta)	400
2.1.3. Objeto material y objeto jurídico	402
2.1.3.1. Objeto material (objeto de la acción).....	402
2.1.3.2. Objeto jurídico (objeto de la lesión o bien jurídico)	404
2.1.4. Circunstancias.....	413
2.1.5. Elementos descriptivos y elementos normativos	413
2.1.5.1. Elementos descriptivos	413
2.1.5.2. Elementos normativos.....	414
3. Imputación del tipo objetivo: relación de causalidad e imputación objetiva	416
3.1. Generalidades.....	416
3.2. Teorías de la causalidad	419

3.2.1. Teoría generalizadora	420
3.2.1.1. La teoría de la equivalencia de condiciones.....	420
3.2.2. Teorías individualizadoras	431
3.2.2.1. Teoría de la causalidad próxima o última condición (causa inmediata o causa próxima)	431
3.2.2.2. Teoría de la preponderancia o decisiva.....	432
3.2.2.3. Teoría de la condición con más cualidad o eficiente	432
3.3. Teorías antecedentes de la imputación objetiva (teorías que distin- guen entre la causalidad e imputación).....	434
3.3.1. Teoría de la adecuación o de la causalidad adecuada	434
3.3.2. Teoría de la relevancia o teoría de la relevancia típica o ju- rídica	438
3.4. Teoría de la imputación objetiva.....	440
3.5. Supuestos excluyentes de la imputación objetiva (criterios de im- putación objetiva)	447
3.5.1. Creación de un riesgo no permitido: Imputación si la ac- ción del autor ha creado un peligro jurídicamente desapro- bado para la producción del resultado	447
3.5.1.1. Riesgo permitido	447
3.5.1.1.1. Exclusión de la imputación por falta de creación del riesgo.....	447
3.5.1.1.2. Exclusión de imputación por la disminu- ción del riesgo	450
3.5.1.1.3. Exclusión de la imputación en los casos de riesgo permitido.....	453
3.5.1.2. Principio de confianza	462
3.5.1.3. Prohibición de regreso y posición de garante.....	466
3.5.2. Realización del riesgo no permitido: Imputación si el re- sultado producido por dicha acción es la realización del mismo peligro –jurídicamente desaprobado– creado por la acción.....	469
3.5.2.1. Exclusión de la imputación si falta la realización del peligro.....	469
3.5.2.2. Exclusión de la imputación por la realización del riesgo no permitido	472
3.5.2.3. Exclusión de la imputación en resultados no cubier- tos por el fin de protección de la norma de cuidado.	473
3.5.2.4. Conductas alternativas conforme a derecho y la teoría del incremento del riesgo	474

3.5.3.	Alcance del tipo (imputación objetiva y conducta de la víctima).....	477
3.5.3.1.	Cooperación en una autopuesta en peligro dolosa ..	477
3.5.3.2.	Puesta en peligro de un tercero aceptada por éste..	479
3.5.3.3.	La atribución a la esfera de responsabilidad ajena ..	480
3.5.3.4.	Contribución decisiva la víctima en la producción del daño	482
3.5.3.5.	Consentimiento.....	483
3.6.	Imputación delitos mera actividad y de comisión por omisión	490
4.	Tipo subjetivo.....	491
4.1.	Generalidades.....	491
4.2.	Elementos del tipo subjetivo	492
4.2.1.	Dolo (tipo doloso)	492
4.2.1.1.	Orígenes del dolo.....	493
4.2.1.1.1.	Grecia Roma e ilustración.....	493
4.2.1.1.2.	Sistema clásico o causalista	494
4.2.1.1.3.	Sistema finalista.....	494
4.2.1.1.4.	El dolo en la actualidad	495
4.2.1.2.	Contenido del dolo.....	496
4.2.1.2.1.	El elemento cognitivo.....	496
4.2.1.2.2.	El elemento volitivo	497
4.2.1.3.	Clases de dolo.....	498
4.2.1.3.1.	Dolo directo (o de primer grado)	498
4.2.1.3.2.	Dolo indirecto (de segundo grado o de consecuencias necesarias).....	499
4.2.1.3.3.	Dolo eventual (de tercer grado o condicionado)	500
4.2.1.4.	Teorías referidas al dolo (diferencia del dolo eventual y la culpa con representación)	501
4.2.1.4.1.	Teoría del consentimiento o aprobación ..	501
4.2.1.4.1.1.	Primera fórmula.....	504
4.2.1.4.1.2.	Segunda fórmula.....	506
4.2.1.4.1.3.	Teoría de la indiferencia (sentimiento)	507
4.2.1.4.2.	Teoría de la probabilidad o de la representación	508
4.2.1.4.3.	Otras teorías individuales.....	510

4.2.1.4.3.1. La teoría de la no puesta en práctica de la voluntad de evitación (Edmund Mezger-Armin Kaufmann)	510
4.2.1.4.3.2. La teoría del riesgo (Wolfgang Frish)	511
4.2.1.4.3.3. La Teoría del peligro no cubierto o asegurado (Rolf Dietrich Herzberg)	512
4.2.1.4.3.4. La Teoría de la asunción de los elementos constitutivos del injusto (Schroth)	513
4.2.1.4.3.5. La Teoría de la no probable producción del resultado y la habituación al riesgo (Günther Jakobs)	514
4.2.1.4.3.6. Dolo eventual como decisión por la posible lesión de bienes jurídicos (Claus Roxin)	515
4.2.1.4.3.7. Reflexiones finales	517
4.2.1.5. Otros supuestos de dolo	522
4.2.1.5.1. Dolo alternativo	522
4.2.1.5.2. <i>Dolus generalis</i> (dolo general)	523
4.2.1.5.3. <i>Dolo antecedens</i> y <i>dolo subsequens</i> (momento del dolo)	524
4.2.1.5.4. Dolo de peligro y dolo de lesión	524
4.2.1.6. Exclusión del dolo (error de tipo)	525
4.2.1.6.1. Objeto del error de tipo	526
4.2.1.6.2. Tratamiento o modalidades del error de tipo	529
4.2.1.6.2.1. Error de tipo vencible	529
4.2.1.6.2.2. Error de tipo invencible	530
4.2.1.6.3. Modalidades particulares del error	530
4.2.1.6.3.1. Error sobre la persona o en el objeto (error <i>in persona vel in objecto</i>)	530
4.2.1.6.3.2. Error en el golpe (<i>aberratio ictus</i>)	531
4.2.1.6.3.3. Error sobre el curso causal	533

4.2.1.6.3.1.1. Consumación anticipada (o prematura).....	535
4.2.1.6.3.1.2. <i>Dolus generalis</i>	536
4.2.2. Elementos subjetivos del tipo.....	538

CAPÍTULO VIII

La tipicidad. Tipo culposo (imprudente).....	541
1. Tipo culposo (tipo imprudente).....	542
2. Evolución del tipo culposo	543
2.1. Roma.....	543
2.2. Industrialización.....	544
2.3. Sistema causalista y sistema finalista	544
2.4. Algunas concepciones actuales del tipo imprudente	547
2.4.1. El tipo imprudente para Claus Roxin	547
2.4.2. El tipo imprudente para Günther Jakobs.....	547
3. Sistemas <i>crimen culpa</i> e y <i>crimina culposa</i>	549
4. Estructura del tipo culposo (tipo imprudente)	550
4.1. Tipo objetivo.....	550
4.1.1. Infracción del deber de cuidado –norma de cuidado– (desvalor de la acción).....	550
4.1.2. Relación causal entre la conducta y el resultado	556
4.1.3. Imputación objetiva	556
4.2. Tipo subjetivo	559
4.2.1. Culpa consciente (con representación)	559
4.2.2. Culpa inconsciente	560
5. La denominada preterintención o delito preterintencional (delitos calificados por el resultado)	560
6. Tipos imprudente y su relación con otros elementos.....	561
6.1. Antijuricidad en tipos imprudentes.....	561
6.2. Culpabilidad en los tipos imprudentes.....	562
6.3. Tipo de autoría en los tipos imprudentes	562
6.4. Tipos de imperfecta realización (<i>iter criminis</i>) en los tipos imprudentes	562

CAPÍTULO IX

La tipicidad. Tipo de omisión.....	565
1. Generalidades y evolución.....	566
1.1. Movimiento corporal	569

1.2.	Sentido social.....	569
1.3.	La preferencia	570
1.4.	Dirección del reproche.....	570
1.5.	La causalidad	570
1.6.	La motivación	571
1.7.	Manifestación de la personalidad.....	572
1.8.	Superación de la distinción entre acción y omisión.....	572
2.	Categorías de la omisión (omisión propia e impropia).....	573
2.1.	Omisión simple o pura (omisión propia – <i>delicta omissiva</i> –).....	574
2.1.1.	Tipo objetivo.....	574
2.1.1.1.	Situación de hecho de la que surge el deber de actuar tipificada como delito.....	575
2.1.1.2.	Ausencia de la conducta debida o la no realización de la acción	575
2.1.1.3.	Posibilidad concreta de actuar o capacidad de acción	575
2.1.2.	Tipo subjetivo	575
2.1.3.	Particularidades de la omisión propia	577
2.1.3.1.	Tentativa de omisión en el deber de socorro.....	577
2.1.3.2.	Concurrencia de una pluralidad de deberes. Justificación	577
2.2.	Comisión por omisión (omisión impropia – <i>delicta commissiva per omissionem</i> –).....	578
2.2.1.	Objeciones provenientes del principio de legalidad. Cláusula de equivalencia.....	579
2.2.2.	Tipo objetivo.....	582
2.2.2.1.	Posición garante.....	582
2.2.2.1.1.	Naturaleza y alcance	582
2.2.2.1.2.	Supuestos o fuentes de la posición de garante	583
2.2.2.1.2.1.	Deber o función de protección de un bien jurídico	583
2.2.2.1.2.1.1.	Relación o vinculación familiar	584
2.2.2.1.2.1.2.	Asunción voluntaria... ..	584
2.2.2.1.2.1.3.	Comunidad de peligro	585
2.2.2.1.2.2.	Deber de controlar o vigilar una fuente de peligro.....	585

2.2.2.1.2.2.1. Deber de control de cosas o bienes peligrosos en el propio dominio (no humanos)	586
2.2.2.1.2.2.2. Responsabilidad por la conducta de otras personas peligrosas (humanos)	586
2.2.2.1.2.2.3. Actuar precedente (injerencia)	586
2.2.2.2. Resultado	589
2.2.2.3. Capacidad de evitar resultado (causalidad hipotética)	589
2.2.3. Tipo subjetivo	590
2.2.4.1. Dolo	590
2.2.4.2. Culpa (imprudencia)	591
2.2.4. Particularidades de la comisión por omisión	592
2.2.4.1. Autoría y participación omisiva	592
2.2.4.2. Tentativa en la comisión por omisión	594

CAPÍTULO X

La tipicidad. Tipo de imperfecta realización	597
1. Tipo de imperfecta realización (<i>iter criminis</i> - formas inacabadas)	598
1.1. Generalidades	598
1.2. Naturaleza de la tentativa	599
1.2.1. Tentativa como tipo autónomo	600
1.2.2. Tentativa como extensión del tipo penal	600
1.3. Teorías que fundamentan la punición	601
1.3.1. Teorías objetivas	601
1.3.2. Teorías subjetivas	602
1.3.3. Teorías mixtas	603
2. Distintas etapas del delito (<i>iter criminis</i>)	605
2.1. Ideación o deliberación	605
2.2. Preparación o actos preparatorios	605
2.3. Ejecución	606
2.4. Consumación: formal (típica) y material (agotamiento)	607
3. La tentativa	608
3.1. Elementos de la tentativa	609
3.1.1. Tipo Objetivo	609

3.1.1.1.	Comienzo de la ejecución	609
3.1.1.1.1.	Teoría subjetiva.....	609
3.1.1.1.2.	Teorías objetivas.....	611
3.1.1.1.2.1.	Teoría objetivo-formal.....	611
3.1.1.1.2.2.	Teoría objetivo-material	612
3.1.1.1.2.3.	Teoría de la univocidad	613
3.1.1.1.2.4.	Teoría objetivo-subjetiva (objetivo-individual)	614
3.1.1.1.2.5.	Teoría funcionalista	616
3.1.1.2.	Ejecución total o parcial con actos idóneos sin consumación (falta involuntaria de consumación).	617
3.1.2.	Tipo subjetivo.....	619
4.	Tentativa inidónea.....	620
5.	Desistimiento voluntario.....	625
5.1.	Elementos a observar en el desistimiento	627
5.1.1.	Voluntariedad.....	627
5.1.1.1.	Teorías psicológicas.....	628
5.1.1.2.	Teorías valorativas	628
5.2.	Desistimiento en la tentativa inacabada y acabada	629
5.3.	Tentativa fracasada.....	630
5.4.	Desistimiento total y definitivo.....	630
5.5.	No consumación (ausencia de consumación)	631
5.6.	Desistimiento y tipo de autoría o tipo de participación.....	632

CAPÍTULO XI

La tipicidad. Tipo de autoría y de participación	633
1. Tipo de autoría y de participación. Fundamentos.....	634
1.1. Indistinción entre autor y partícipes (concepto unitario de autor).	635
1.2. Distinción entre autores y partícipes (concepto extensivo y restrictivo de autor)	636
1.2.1. Teoría subjetiva (concepto extensivo).....	636
1.2.2. Teorías objetivas (concepto restrictivo)	637
1.2.2.1. Teoría objetiva formal.....	637
1.2.2.2. Teoría formal material	638
1.2.2.3. Teoría del dominio del hecho.....	639
2. Análisis de las distintas formas de intervención delictiva	643
2.1. Tipo de autoría (autor o autores).....	643

2.1.1. Autor directo o inmediato.....	643
2.1.2. Autor mediato o indirecto.....	645
2.1.2.1. Supuestos de la autoría mediata	646
2.1.2.1.1. Instrumento que actúa de forma atípica...	646
2.1.2.1.2. Instrumento que obra sin antijuricidad	648
2.1.2.1.3. Instrumento que obra sin culpabilidad	648
2.1.2.1.4. Instrumento que obra dentro de una estructura de poder organizada o aparato de poder.....	649
2.1.2.2. Otros aspectos relevantes en la autoría mediata	652
2.1.2.2.1. Omisión y autoría mediata	652
2.1.2.2.2. Tentativa en la Autoría Mediata	653
2.1.2.2.3. Supuestos problemáticos.....	653
2.1.3. Coautores o coautoría.....	654
2.1.3.1. Requisitos de la coautoría.....	655
2.1.3.1.1. Elemento subjetivo (decisión conjunta o resolución delictiva común)	655
2.1.3.1.2. Elemento objetivo (co-dominio del hecho)	656
2.1.3.1.2.1. Co-dominio del hecho (ejecución conjunta).....	656
2.1.3.1.2.2. Contribución en fase ejecutiva	657
2.1.3.1.2.3. Consideraciones especiales acerca de la coautoría	657
2.1.3.1.2.3.1. Coautoría paralela, concomitante o accesoria	658
2.1.3.1.2.3.2. Coautoría alternativa .	659
2.1.3.1.2.3.3. Coautoría aditiva.....	659
2.1.3.1.2.3.4. Coautoría sucesiva	660
2.2. Tipo de participación (partícipes)	661
2.2.1. Fundamento del castigo de la participación	661
2.2.1.1. Teoría de la corrupción (culpabilidad).....	661
2.2.1.2. Teoría de la causación (favorecimiento)	662
2.2.1.3. Teoría de la participación en el injusto	663
2.2.1.4. Teoría de la participación en el ilícito referida al resultado.....	663
2.2.2. Accesoriedad de la participación.....	664
2.2.2.1. Participación dolosa en un hecho doloso.....	664

2.2.2.2. Grado de dependencia de realización del hecho principal	665
2.2.2.3. Grado de realización del hecho	666
2.3. Análisis de las figuras consideradas partícipes	667
2.3.1. Instigador (inductor o determinador).....	667
2.3.1.1. Tipo objetivo	668
2.3.1.2. Tipo subjetivo.....	671
2.3.2. Cómplices y/o cooperadores	672
2.3.2.1. Cómplices.....	672
2.3.2.1.1. Tipo objetivo	673
2.3.2.1.2. Tipo subjetivo.....	675

CAPÍTULO XII

La antijuricidad y causas de justificación.....	679
1. La antijuricidad	681
1.1. Generalidades	681
1.2. La antijuricidad formal y la antijuricidad material.....	686
1.3. Antijuricidad: ¿objetiva o subjetiva?.....	689
1.4. Norma penal y antijuricidad	691
1.4.1. Teoría de los imperativos.....	692
1.4.2. Teorías no imperativas	693
1.4.3. Mixturas y teorías actuales	694
2. Causas de justificación.....	695
2.1. Fundamento.....	695
2.2. Categorías o manifestaciones de las causas de justificación.....	699
2.2.1. Legítima defensa	699
2.2.1.1. Fundamento de la legítima defensa	701
2.2.1.2. Elementos de la legítima defensa.....	703
2.2.1.2.1. Agresión ilegítima.....	703
2.2.1.2.2. Necesidad del medio empleado para impedir la o repelerla	708
2.2.1.2.3. Falta de provocación suficiente de parte del que pretenda haber obrado en defensa propia	709
2.2.1.3. Aspectos colaterales de la legítima defensa	710
2.2.1.3.1. Elemento subjetivo de la defensa.....	710

2.2.1.3.2. Legítima defensa putativa (defensa subjetiva).....	711
2.2.1.3.3. Legítima defensa de terceros (auxilio necesario).....	711
2.2.2. Estado de necesidad (justificante).....	712
2.2.2.1. Fundamento y naturaleza.....	712
2.2.2.2. Elementos del estado de necesidad	714
2.2.2.2.1. Situación de necesidad generada por un peligro de un mal propio o ajeno.....	714
2.2.2.2.2. Que el mal causado sea menor que el que se trate de evitar	716
2.2.2.2.2.1. Ponderación de bienes o intereses y colisión de deberes.....	717
2.2.2.2.2.2. Ponderación de bienes o intereses	717
2.2.2.2.2.3. Colisión de deberes	719
2.2.2.2.3. Que la situación de necesidad no sea provocada intencionadamente por el sujeto .	721
2.2.2.3.4. Que el necesitado no esté obligado a soportar los riesgos.....	722
2.2.2.3.5. Elemento subjetivo en el estado de necesidad	723
2.2.2.3.6. Efectos del estado de necesidad	724
2.2.3. Cumplimiento de un deber y ejercicio de un derecho.....	725
2.2.3.1. Cumplimiento de un deber.....	725
2.2.3.1.1. Cumplimiento del deber derivado de un oficio o cargo	726
2.2.3.1.1.1. Consideraciones en el uso de la fuerza (uso progresivo de la fuerza pública).....	726
2.2.3.1.2. Cumplimiento del deber sin que medie un oficio o cargo	728
2.2.3.1.3. Ejercicio de un derecho.....	728
2.2.4. Obediencia debida (obediencia de órdenes superiores).....	730
3. Error en las causas de justificación	732

CAPÍTULO XIII

La culpabilidad. Supuestos de exclusión de la culpabilidad.....	733
1. La culpabilidad como elemento del delito.....	735

1.1.	Generalidades.....	735
1.2.	Evolución del concepto y principales teorías.....	736
1.2.1.	Sobre el origen de la culpabilidad.....	736
1.2.2.	Sistema clásico y teoría psicológica de la culpabilidad.....	737
1.2.3.	Sistema neoclásico y surgimiento de la teoría normativa de la culpabilidad (psicológica-normativa).....	740
1.2.4.	Sistema finalista y la concepción puramente normativa (normativa estricta).....	742
1.2.5.	Funcionalismo y teorías actuales de la culpabilidad.....	744
1.2.5.1.	Asequibilidad normativa (Claus Roxin).....	744
1.2.5.2.	Motivación (Günther Jakobs).....	745
1.3.	Fundamento de la culpabilidad en la actualidad.....	746
1.3.1.	La problemática del determinismo, el indeterminismo (negacionistas) y los agnósticos.....	746
1.3.2.	Culpabilidad formal y material.....	747
1.3.3.	Culpabilidad por el hecho individual y superación de la culpabilidad por el modo de vida.....	748
1.3.4.	Función de la culpabilidad.....	748
1.3.5.	Momento de la culpabilidad (<i>actio libera in causa</i>).....	749
2.	Elementos de la culpabilidad y exclusión de la culpabilidad.....	750
2.1.	Elementos de la culpabilidad.....	751
2.1.1.	Imputabilidad o capacidad de culpabilidad.....	751
2.2.2.	Conocimiento o posibilidad de conocimiento de la antijuricidad del hecho cometido (error de prohibición).....	751
2.2.3.	Exigibilidad de un comportamiento distinto.....	752
3.	Causas de inculpabilidad o de exclusión de la culpabilidad.....	752
3.1.	Inimputabilidad (incapacidad de culpabilidad).....	752
3.1.1.	Minoría de edad.....	754
3.1.2.	Anomalía o alteración psíquica (trastorno mental).....	756
3.1.3.	Estados de intoxicación por alcohol o drogas.....	760
3.2.	Conocimiento de la antijuricidad (error de prohibición).....	762
3.2.1.	Error de prohibición.....	762
3.2.1.1.	Evolución.....	762
3.2.1.1.1.	Causalismo.....	762
3.2.1.1.2.	Finalismo.....	762
3.2.1.2.	Naturaleza del error de prohibición.....	763
3.2.1.3.	Objeto del error de prohibición.....	765

3.2.1.4. Categorías del error de prohibición	766
3.2.1.4.1. Error de prohibición directo e indirecto	766
3.2.1.4.2. Error de prohibición vencible e invencible	767
3.3. No exigibilidad de otra conducta	770
3.3.1. Estado de necesidad (disculpante)	771
3.3.2. Miedo insuperable o coacción psicológica (<i>vis moralis</i>)	773
3.3.3. Objeción de conciencia	775
3.3.4. Exceso en la defensa	779
3.3.4.1. Exceso por estados pasionales asténicos y esténicos	780
3.3.4.2. Exceso consciente e inconsciente	781
3.3.4.3. Exceso intensivo y extensivo	782

CAPÍTULO XIV

La punibilidad	785
1. Naturaleza	786
2. Condicionamientos de la punibilidad	788
2.1. Condiciones objetivas de punibilidad	788
2.2. Excusas absolutorias	790
2.3. Condiciones de procedibilidad o de perseguibilidad	792

CAPÍTULO XV

Teoría del concurso: concurso de delitos y concurso aparente de normas	795
1. Teoría del concurso	796
2. Unidad y pluralidad de hechos	797
2.1. La unidad de hecho (o de acción)	797
2.2. Pluralidad de acciones	800
3. Unidad de hecho y concurso ideal (formal) de delitos	800
4. Pluralidad de hechos y concurso real (material) de delitos	802
5. Concurso medial (delito medio para cometer otro)	804
6. Delito continuado	805
6.1. Teorías relativas al delito continuado	807
6.1.1. Teoría de la ficción	807
6.1.2. Teoría de la realidad	807
6.1.3. Teoría de la realidad jurídica	807
6.2. Elementos del delito continuado	808
6.2.1. Tipo objetivo	808

6.2.1.1.	Pluralidad de acciones u omisiones	808
6.2.1.2.	Unidad de norma violada o semejanza en los tipos penales infringidos	808
6.2.1.3.	Bienes eminentemente personales o bienes personalísimos	809
6.2.1.4.	Bienes patrimoniales	810
6.2.1.5.	Unidad de sujeto activo.....	810
6.2.1.6.	Tipo subjetivo.....	810
7.	Delitos masa o con sujeto pasivo masa	812
8.	Concurso aparente de normas (leyes o delitos)	813
8.1.	Criterios o principios de solución del concurso aparente de normas	814
8.1.1.	Especialidad (<i>lex specialis derogat lex generalis</i>)	814
8.1.2.	Subsidiariedad (<i>lex primaria derogat legi subsidiariae</i>).....	815
8.1.3.	Consunción (<i>lex cosimens derogat legi consuntae</i>).....	816
8.1.4.	Alternatividad.....	818

PARTE III CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL DELITO

CAPÍTULO XVI

Consecuencias jurídicas del delito	821
1. Consecuencias jurídicas del delito	822
2. La pena.....	822
2.1. Categorías de la pena.....	828
2.2. Principales clasificaciones	829
2.2.1. Según su autonomía e importancia.....	829
2.2.2. Según su naturaleza	830
2.2.3. Según su duración o gravedad.....	830
2.2.4. Breve referencia a las principales manifestaciones concretas de la pena	832
2.2.4.1. Pena privativa de libertad. Prisión	832
2.2.4.2. Pena de multa.....	833
2.2.4.3. Otras penas privativas de derechos.....	834
2.2.4.3.1. Inhabilitaciones y suspensiones.....	834
2.2.4.3.2. Trabajos en beneficio de la comunidad....	835
2.2.4.3.3. Prohibiciones relacionadas con la víctima o con acudir a determinados lugares.	836

	2.2.4.3.4. Otras manifestaciones	836
3.	Penas aplicables a las personas jurídicas	836
4.	Determinación y cumplimiento de la pena.....	839
5.	Extinción de la responsabilidad penal.....	842
5.1.	Cumplimiento de la pena	842
5.2.	Muerte del procesado o reo	842
5.3.	La prescripción penal	843
5.3.1.	Naturaleza	843
5.3.2.	El fenómeno de la imprescriptibilidad de algunos delitos	845
5.4.	Indulto	847
5.5.	Amnistía	848
5.6.	Perdón del ofendido	849
6.	Medidas de seguridad.....	850
6.1.	Principios y/o supuestos de las medidas de seguridad	851
6.1.1.	Principio de legalidad.....	852
6.1.2.	Carácter postdelictual (conducta delictiva previa)	852
6.1.3.	Peligrosidad criminal y necesidad	852
6.1.4.	Proporcionalidad	852
6.2.	Manifestaciones y límites temporales de las medidas de seguridad..	853
7.	Responsabilidad civil derivada del delito (<i>ex delicto</i>)	854
7.1.	Responsabilidad civil como consecuencia del delito	854
7.2.	Contenido de la responsabilidad civil derivada del delito	856
7.2.1.	La restitución.....	856
7.2.2.	La reparación del daño	859
7.2.2.1.	<i>Restitutio in integrum</i>	861
7.2.2.2.	Rehabilitación.....	861
7.2.2.3.	Compensación (indemnización).....	862
7.2.2.4.	Satisfacción	862
7.2.2.5.	Garantías de no repetición.....	863
7.2.3.	La indemnización de perjuicios (materiales y morales)	864
	Índice de tratados, manuales y obras generales	867