

ÍNDICE

Introducción	23
Capítulo I	
LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL	
1. Sobre la denominación de la ciencia del derecho penal.....	25
2. Conclusión	30
3. ¿Qué es el derecho penal?	30
4. Derecho penal objetivo	30
5. Derecho penal subjetivo	31
6. Derecho penal como medio de control social.....	33
6.1. Introducción	33
6.2. El control social	35
6.3. La familia.....	36
6.4. La sanción familiar	38
6.5. El rol del padre en la familia	45
6.6. El rol de la madre en la familia.....	49
6.7. Los valores en la familia.....	52
6.8. El sistema de justicia penal.....	58
6.9. Finalidad del proceso penal	65
6.10. Algunos conceptos de control social	71
6.11. Alternativa de solución	72
7. La función del derecho penal	76
8. Fundamentos o justificación de la pena	78
9. La naturaleza o esencia de la pena: la retribución	78

Capítulo II LAS TEORÍAS DE LA PENA

1.	Introducción a las teorías de la pena	79
2.	Las teorías absolutas de la pena	79
2.1.	La retribución sustentada en la divinidad o religión.....	81
2.2.	La retribución como sustento moral o ético.....	83
2.3.	La retribución como sustento jurídico.....	85
2.4.	Críticas que reciben las teorías absolutas, retributivas o de justicia	88
2.5.	Fundamentos en favor de las teorías absolutas.....	90
3.	Las teorías relativas de la pena.....	92
3.1.	Las teorías de prevención de la pena	92
3.1.1.	La teoría de la prevención general	94
3.1.1.1.	La teoría de la prevención general negativa.....	94
3.1.1.1.1.	Críticas a la teoría de la prevención general negativa.....	97
3.1.1.1.2.	Fundamentos a favor de la teoría de prevención negativa	100
3.1.1.2.	La teoría de la prevención general positiva.....	101
3.1.1.2.1.	Críticas a las teorías de prevención general positiva.....	103
3.1.2.	La teoría de la prevención especial	103
3.1.2.1.	Críticas a la teoría de prevención especial.....	107
2.4.	Teorías mixtas.....	108
2.4.1.	Críticas a la teoría de la unión	112

Capítulo III LOS BIENES JURÍDICOS

1.	Introducción.....	113
2.	El delito como vulneración de un derecho subjetivo	114
3.	El delito como lesión de un bien jurídico.....	115
3.1.	Según Birnbaum.....	115
3.2.	Según Binding.....	115
3.3.	Según Von Liszt.....	115
3.4.	Según Welzel	116

3.5.	Según Bettiol	117
3.6.	Según Rocco.....	117
3.7.	Según Mir Puig.....	118
3.8.	Conclusión.....	120
4.	El delito como infracción de un deber	121

Capítulo IV

EL TÍTULO PRELIMINAR DEL CÓDIGO PENAL PERUANO

1.	El artículo I	123
2.	El artículo II.....	124
2.1.	Exigencias del principio de legalidad.....	127
2.1.1.	La ley previa.....	127
2.1.2.	La ley estricta	127
2.1.3.	La ley escrita	127
2.1.4.	La ley cierta.....	128
2.2.	Garantías del principio de legalidad.....	128
2.2.1.	Garantía criminal	128
2.2.2.	Garantía penal.....	129
2.2.3.	Garantía jurisdiccional	129
2.2.4.	Garantía de ejecución.....	129
3.	El artículo III	129
4.	El artículo IV	131
5.	El artículo V.....	132
6.	El artículo VI	132
7.	El artículo VII.....	133
7.1.	La responsabilidad penal de autor.....	133
7.2.	La prohibición de responsabilidad objetiva o de resultado.....	133
8.	El artículo VIII	134
9.	El artículo IX	136
10.	El artículo X.....	136
10.1.	Las normas generales	136
10.2.	Las leyes especiales.....	137
10.2.1.	Normas de carácter administrativo y penal	137
10.2.2.	Normas de carácter penal	138

10.3. ¿Las normas generales: aplicación imperativa o supletoria del Código Penal?.....	138
10.3.1. La posición de la aplicación imperativa de las normas generales del Código Penal.....	138
10.3.2. La posición de la aplicación supletoria.....	139
10.3.3. La posición intermedia o mixta.....	139
10.3.4. Conclusión.....	140

Capítulo V LA NORMA PENAL

1. Introducción.....	141
1.1. La posición de Binding.....	141
1.1.1. Las diferencias entre norma y ley penal.....	143
1.1.1.1. La norma penal.....	143
1.1.1.2. La ley penal.....	143
1.1.1.3. Críticas a la teoría de Binding.....	144
1.1.1.4. Conclusión.....	145
1.2. La posición de Mayer.....	145
1.2.1. La norma penal.....	146
1.2.2. Críticas a la posición de Mayer.....	146
1.2.3. Conclusión.....	146

Capítulo VI LA LEY PENAL

1. Concepto.....	149
2. Leyes penales completas.....	149
2.1. La estructura de la ley penal completa.....	149
3. Leyes penales incompletas.....	149
3.1. La ley penal en blanco.....	150
3.1.1. Concepto.....	150
3.1.2. Clases de leyes penales en blanco.....	151
3.1.2.1. Leyes penales en blanco propias.....	151
3.1.2.2. Leyes penales en blanco impropias.....	152

3.1.3.	Problemática constitucional de las leyes penales en blanco.....	152
3.1.4.	Críticas a las leyes penales en blanco.....	153
4.	Las leyes penales vacías.....	154
5.	La ley penal abierta o tipos penales abiertos.....	154
6.	Conclusión.....	155

Capítulo VII

LA APLICACIÓN DE LA LEY PENAL

1.	Criterios.....	157
1.1.	La aplicación espacial de la ley penal.....	157
1.1.1.	Los principios que justifican la aplicación de la ley penal por los delitos cometidos dentro de los límites de nuestras fronteras.....	157
1.1.1.1.	Principio de territorialidad.....	157
1.1.1.2.	El principio del pabellón o de bandera.....	159
1.1.2.	Principios que justifican la aplicación de la ley penal por los delitos cometidos fuera de los límites de nuestras fronteras o de extraterritorialidad.....	160
1.1.2.1.	El principio real o de protección de intereses....	160
1.1.2.2.	El principio de personalidad.....	160
1.1.2.3.	El principio universal o justicia mundial.....	161
1.1.2.4.	El principio del derecho penal por representación.....	162
1.1.3.	Excepciones al principio de extraterritorialidad.....	162
1.1.4.	La aplicación de la ley penal por el lugar de la comisión del delito.....	163
1.1.4.1.	Teoría de la acción.....	163
1.1.4.2.	Teoría del resultado.....	163
1.1.4.3.	Teoría de la ubicuidad.....	163
1.1.5.	La extradición.....	164
1.1.5.1.	Clases de extradición.....	166
1.1.5.1.1.	Extradición activa.....	166
1.1.5.1.2.	Extradición pasiva.....	166
1.2.	La aplicación temporal de la ley penal.....	166

1.2.1.	Principio de la irretroactividad	167
1.2.2.	Principio de retroactividad.....	169
1.2.3.	Principio de ultractividad	170
1.2.4.	Otros supuestos de leyes penales en el tiempo	171
1.2.4.1.	Ley penal intermedia	171
1.2.4.2.	Ley penal temporal.....	174
1.2.4.3.	Ley excepcional	174
1.2.4.4.	Ley tertia.....	174
1.3.	La aplicación personal de la ley penal	175

Capítulo VIII
LA ACCIÓN POR COMISIÓN
Y POR OMISIÓN

I.	Introducción.....	177
II.	La acción por comisión	179
2.1.	Conceptos y diferencias con la acción por omisión	179
2.2.	Funciones de la acción.....	179
2.2.1.	Función de clasificación	179
2.2.2.	Función de definición.....	180
2.2.3.	Función delimitadora.....	180
2.2.4.	Función de coordinación.....	181
2.3.	Teorías de la acción	182
2.3.1.	La teoría causal de la acción.....	182
2.3.2.	La teoría finalista de la acción	186
2.3.3.	La teoría social de la acción.....	188
2.3.4.	La teoría personal de la acción	190
2.4.	Ausencia de la acción.....	191
2.4.1.	Fuerza física irresistible	191
2.4.2.	Movimiento reflejo.....	193
2.4.3.	Estados de inconsciencia	196
III.	Clases de acción por omisión	196
3.1.	La omisión propia o pura	197
3.1.1.	Elementos de la omisión propia.....	199
3.1.1.1.	Tipicidad objetiva.....	199
3.1.1.2.	Tipicidad subjetiva	200

3.2.	La omisión impropia o de comisión por omisión	200
3.2.1.	Elementos de la omisión impropia.....	202
3.2.1.1.	Tipicidad objetiva.....	202
3.2.1.2.	Tipicidad subjetiva	206
3.2.2.	La posición de garante	206
3.2.2.1.	Concepto	206
3.2.2.2.	Fuentes de la posición de garante	206

Capítulo IX EL TIPO PENAL

1.	El tipo penal y la tipicidad.....	209
1.1.	Elementos objetivos del tipo.....	211
1.1.1.	La acción típica	211
1.1.2.	Los sujetos del tipo penal.....	211
1.1.2.1.	Sujeto activo o agente	211
1.1.2.2.	Sujeto pasivo.....	212
1.1.3.	Objetos del tipo penal.....	212
1.1.3.1.	Objeto material del delito	212
1.1.3.2.	Objeto jurídico.....	212
1.1.4.	Elementos del tipo.....	212
1.1.4.1.	Elementos descriptivos	212
1.1.4.2.	Elementos normativos.....	213
1.1.5.	Circunstancias de la acción	214
1.1.6.	La imputación objetiva	214
1.1.6.1.	Concepto	214
1.1.6.2.	Importancia	252
1.1.6.3.	Evolución del estudio de la imputación objetiva.....	252
1.2.	Elementos subjetivos del tipo	254
1.2.1.	El dolo	254
1.2.1.1.	Clases de dolo	255
1.2.1.1.1.	Dolo directo de primer grado.....	255
1.2.1.1.2.	Dolo directo de segundo grado.....	256
1.2.1.1.3.	Dolo eventual	257
1.2.2.	La culpa	259

1.2.2.1.	La culpa consciente	259
1.2.2.2.	La culpa inconsciente	260
1.2.3.	Diferencias entre dolo eventual y culpa consciente.....	260
2.	El consentimiento.....	261
2.1.	El consentimiento como exclusión del tipo	262
2.2.	El consentimiento como causa de justificación	262
3.	El error de tipo	264
3.1.	Concepto de error.....	264
3.2.	Error de tipo.....	265
3.2.1.	Error de tipo vencible.....	267
3.2.2.	Error de tipo invencible	267

Capítulo X

LA ANTIJURICIDAD

1.	Generalidades	269
2.	Clases de antijuricidad	270
2.1.	Antijuricidad formal	270
2.2.	Antijuricidad material.....	270
3.	Las causas de justificación en la doctrina	270
3.1.	Fundamentos de las causas de justificación.....	271
3.1.1.	Teoría monista.....	271
3.1.2.	Teoría pluralista.....	271
3.2.	Elementos de las causas de justificación	272
3.2.1.	Elemento objetivo	272
3.2.2.	Elemento subjetivo	272
4.	Las causas de justificación en el Código Penal peruano vigente	273
4.1.	La legítima defensa.....	273
4.1.1.	Elementos objetivos de la legítima defensa.....	273
4.1.1.1.	La agresión ilegítima	273
4.1.1.2.	Necesidad racional del medio empleado.....	276
4.1.1.3.	Falta de provocación suficiente	277
4.1.2.	Elementos subjetivos de la legítima defensa	277
4.2.	Estado de necesidad justificante	278
4.3.	Obrar en el ejercicio legítimo de un derecho, oficio o cargo	279

**Capítulo XI
LA CULPABILIDAD**

1.	Introducción.....	281
2.	Principales teorías de la culpabilidad.....	281
2.1.	Teoría psicológica	281
2.2.	Teoría normativa.....	282
2.3.	Teoría finalista	283
2.4.	Teoría funcionalista	284
3.	Elementos de la culpabilidad	284
3.1.	La imputabilidad penal	284
3.1.1.	Mayoría de edad.....	285
3.1.2.	Tener capacidad psicológica	285
3.1.2.1.	Anomalía psíquica	285
3.1.2.2.	Grave alteración de la conciencia.....	286
3.1.2.3.	Alteraciones en la percepción	286
3.2.	Conocimiento de la antijuricidad	286
3.2.1.	Error de prohibición	287
3.2.1.1.	Error de prohibición invencible	289
3.2.1.2.	Error de prohibición vencible.....	290
3.2.1.3.	Error de prohibición directo.....	291
3.2.1.4.	Error de prohibición indirecto.....	292
3.2.3.	El error de comprensión culturalmente condicionado	292
3.3.	La exigibilidad de otra conducta	300
3.3.1.	Estado de necesidad exculpante	300
3.3.2.	Miedo insuperable.....	304
3.3.3.	Obediencia jerárquica	305
3.3.3.1.	Elementos objetivos de la obediencia jerárquica.....	306
3.3.3.2.	Elemento subjetivo de la obediencia jerárquica	306

**Capítulo XII
DELITO**

1.	Conceptos.....	307
2.	Clasificación de los delitos	312
2.1.	En relación entre acción y resultado	312
2.1.1.	Delitos de mera actividad	312

2.1.2.	Delitos de resultado	313
2.2.	Por la gravedad del perjuicio para el objeto de la acción del afectado.....	314
2.2.1.	Delitos de lesión.....	314
2.2.2.	Delitos de peligro.....	315
2.2.2.1.	Delitos de peligro concreto.....	315
2.2.2.2.	Delitos de peligro abstracto.....	318
2.3.	Por el sujeto agente.....	321
2.3.1.	Delito especial	321
2.3.2.	Delito de mano propia.....	321
2.4.	Según la consumación	321
2.4.1.	Delitos instantáneos.....	321
2.4.2.	Delitos permanentes.....	322
2.4.3.	Delito continuado.....	322

Capítulo XIII

LA AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

1.	Teorías de autor y partícipe.....	325
1.1.	La teoría del concepto unitario de autor	325
1.1.1.	Críticas a la teoría del concepto unitario de autor.....	326
1.2.	La teoría del concepto diferenciador de autor.....	327
1.2.1.	La teoría del concepto extensivo de autor	327
1.2.0.1.	Críticas a la teoría del concepto extensivo de autor	329
1.2.1.	La teoría del concepto restrictivo de autor	329
1.2.2.1.	Teoría objetivo formal.....	329
1.2.2.1.1.	Críticas a la teoría objetivo formal.....	330
1.2.2.2.	Teoría objetivo material	330
1.2.2.2.1.	Críticas a la teoría objetivo material.....	331
1.3.	Teoría del domino del hecho.....	331
1.3.1.	Críticas de la teoría del dominio del hecho.....	336
2.	La autoría	336
2.1.	Introducción	336
2.2.	Clases de autoría	337
2.2.1.	La autoría individual.....	338

2.2.2.	La autoría mediata	339
2.2.2.1.	Supuestos de la autoría mediata.....	341
2.2.2.1.1.	Intermediario que actúa sin realizar el tipo subjetivo.....	341
2.2.2.1.2.	Intermediario que actúa sin realizar el tipo objetivo.....	342
2.2.2.1.3.	Intermediario que obra sin antijuricidad o que actúa justificadamente o en cumplimiento de un deber	343
2.2.2.1.4.	Intermediario inimputable.....	344
2.2.2.1.5.	Intermediario que actúa en error de prohibición	345
2.2.2.1.6.	Intermediario que actúa coaccionado.....	347
2.2.2.1.7.	Intermediario que obra dentro de un aparato de poder.....	348
3.	La coautoría.....	351
3.1.	Supuestos problemáticos de la coautoría	352
3.1.2.	La coautoría accesoria	352
3.1.3.	La coautoría sucesiva.....	353
3.1.4.	La coautoría alternativa	353
3.1.5.	La coautoría aditiva.....	354
4.	La participación	356
4.1.	La instigación.....	357
4.2.	La complicidad.....	360
5.	Jurisprudencia de la teoría de autoría y participación autor. R. N. n. ° 253-2004. UCAYALI.....	363
1.4.	Teoría de infracción de deber	371

Capítulo XIV

LA TENTATIVA

1.	Evolución histórica del fundamento de punición de la tentativa.....	377
1.1.	Teoría subjetiva	377
1.2.	Teoría objetiva	378
1.3.	Teoría mixta.....	380
1.4.	Teoría de desobediencia de la norma.....	380
1.5.	Teoría social.....	381

2.	Naturaleza jurídica de la tentativa	381
3.	El tratamiento legislativo de la tentativa en los Códigos penales de 1924 y 1991.....	382
3.1.	Código penal de 1924	382
3.2.	Código penal de 1991	382
4.	El <i>iter criminis</i>	383
4.1.	Fases del <i>iter criminis</i>	383
4.1.1.	Fase interna.....	383
4.1.1.1.	Ideación.....	384
4.1.1.2.	Deliberación.....	384
4.1.1.3.	Resolución criminal.....	384
4.1.2.	Fase externa del <i>iter criminis</i>	384
4.1.2.1.	Los actos preparatorios	385
4.1.2.2.	Los actos de tentativa	386
4.1.2.2.1.	Clases de tentativa	387
4.1.2.2.1.1.	Tentativa inacabada	387
4.1.2.2.1.2.	Tentativa acabada.....	387
4.1.2.2.1.3.	Tentativa inidónea	388
4.1.2.3.	La consumación.....	391
4.1.2.4.	El agotamiento	391
4.1.2.5.	El desistimiento	391
4.1.2.6.	El arrepentimiento.....	392

Capítulo XV
CLASES DE PENAS EN EL
CÓDIGO PENAL PERUANO

1.	Clases de penas.....	393
1.1.	Privativa de libertad.....	393
1.2.	Restictiva de la libertad	393
1.3.	Limitativas de derecho	394
1.3.1.	Prestación de servicios a la comunidad.....	394
1.3.2.	Limitación de días libres	394
1.3.3.	Inhabilitación	395
1.4.	La multa.....	397
2.	Determinación e individualización de la pena.....	399

2.1.	Individualización legal	399
2.2.	Individualización judicial.....	399
2.3.	Individualización penitenciaria.....	400
3.	El reincidente	400
3.1.	Conceptos de reincidente.....	400
3.2.	Presupuestos de la reincidencia	402
3.3.	Efectos de la reincidencia	402
3.4.	Naturaleza jurídica de la reincidencia	403
4.	La habitualidad	404
4.1.	Conceptos	404
4.2.	Presupuestos de la habitualidad	407
4.3.	Efectos de la habitualidad	407
4.4.	Diferencias entre la reincidencia y la habitualidad	408
4.5.	La reincidencia y la habitualidad en el Código Penal peruano.....	410
5.	Medidas alternativas a la pena privativa de la libertad	414
5.1.	Suspensión de ejecución de la pena	414
5.2.	Reserva del fallo condenatorio.....	415
6.	Exención de la pena	416
7.	La rehabilitación	417

Capítulo XVI
LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD

1.	Antecedentes.....	419
2.	Conceptos.....	422
3.	Fundamento de las medidas de seguridad	423
4.	Clases de medidas de seguridad	423
4.1.	Predelictivas o predelictuales	423
4.2.	Postdelictivas o postdelictuales.....	424
5.	Diferencias entre las penas y las medidas de seguridad	424
6.	Semejanzas entre penas y medidas de seguridad	425
7.	Discusión sobre la legitimidad constitucional de las medidas de seguridad pre delictivas en España	426
8.	La doctrina mayoritaria admite solo a las medidas postdelictuales dentro del ámbito del derecho penal	429

9. Críticas que reciben las medidas de seguridad predelictuales por la doctrina mayoritaria sobre su exclusión del ámbito penal	430
10. Fundamentos doctrinarios que avalan que las medidas predelictivas pertenecen al ámbito penal	432
11. La ley de vagos y maleantes en España.....	433
12. Las medidas de seguridad en el derecho penal peruano.....	435
12.1. Evolución histórica.....	435
12.2. Ley de vagancia en el Perú	438

**Capítulo XVII
CONCURSO DE DELITOS**

1. Introducción.....	441
1.1. Concurso ideal de delitos.....	441
1.1.1. Concurso ideal homogéneo.....	442
1.1.2. Concurso ideal heterogéneo	442
1.2. Concurso real de delitos	442
1.2.1. Concurso real homogénea.....	443
1.2.2. Concurso real heterogéneo	443

**Capítulo XVIII
LAS INFRACCIONES PENALES EN EL CÓDIGO
PENAL PERUANO**

1. Introducción.....	445
2. Noción	445
3. Evolución de las infracciones penales.....	445
4. Teorías de la infracción penal	448
4.1. Teoría cualitativa o bipartita	448
4.1.1. Criterio objetivo	449
4.1.2. Criterio subjetivo.....	450
4.2. Teoría cuantitativa	450
4.3. Teoría mixta o cuali – cuantitativa.....	450
5. Conclusiones	451
Bibliografía.....	455