

ÍNDICE

Presentación 25

PRIMERA PARTE
TEORÍA DEL DELITO

CAPÍTULO I
PRINCIPIOS DEL DERECHO PENAL

I. Preliminar 47

II. Principio de legalidad 48

1. Fundamentos del principio de legalidad 53

2. Composición del principio de legalidad 55

 a. Principio de ley cierta o *lex certa* 55

 b. Principio de ley estricta o *lex stricta* 57

 c. Principio de ley escrita o *lex scripta* 58

3. Principio de ley previa o *lex praevia* 59

4. Principio *in dubio pro reo* 61

5. Principio *ne bis in idem* 62

III. Principio de lesividad 63

IV. Principio de intervención mínima 68

V. Principio de proporcionalidad de la pena..... 70

VI. Principio de resocialización 74

VII. Principio de humanidad..... 76

VIII. Principio de culpabilidad 78

IX. Principio de ley penal en el espacio 82

X.	La pena y la extinción de la pena.....	85
XI.	Aplicación de la ley penal en el espacio	92
XII.	Clases de norma penal	95
XIII.	Finalidades de la pena	102

CAPÍTULO 2
EL DELITO

I.	Teoría del delito	117
1.	Generalidades	117
2.	Teorías que explican el delito	120
a.	Teoría del causalismo naturalista (Franz van Liszt, Ernst van Beling)	120
a.1.	Presupuesto metodológico.....	121
a.2.	La teoría de Binding	125
a.3.	El concepto de delito de Beling	127
a.4.	La tesis de van Liszt.....	130
b.	Teoría del causalismo valorativo (Edmund Mezger)	133
c.	Teoría del finalismo (Hans Welzel)	136
d.	Teoría del funcionalismo (Claus Roxin: funcionalismo moderado / Günther Jakobs: funcionalismo sociológico o radical)	143
II.	Elementos del delito	159
III.	Conceptos, sujetos y objeto	161
1.	Concepciones	161
a.	Concepciones formales o nominales	163
b.	Concepciones substanciales o materiales.....	163
c.	Concepción jurídica del delito	163
d.	Concepción filosófica del delito	167
e.	Concepción dogmática del delito	168
f.	Concepción sociológica del delito.....	171
2.	Sujetos del delito	172
a.	Sujeto activo del delito.....	172
b.	Sujeto pasivo del delito.....	175
c.	Capacidad y personalidad. Persona y sujeto de derecho	177

- d. Personas jurídicas o colectivas 179
- 3. Objeto material u objeto material de la acción..... 180
- 4. Objetojurídico o bienjurídicamente protegido 183
- 5. Objeto formal del delito 183
- 6. Condición necesaria del delito (*conditio sine qua non*) o criterio objetivo de punibilidad..... 184
- IV. La punibilidad 187
 - 1. Concepto 187
 - 2. Condiciones objetivas de punibilidad..... 188
 - 3. Las causas de exclusión de la pena 189

CAPÍTULO 3
LA ACCIÓN

- I. Teorías..... 195
 - 1. Teoría de la acción causal o natural 196
 - 2. Teoría de la acción finalista 199
 - 3. Teoría de la acción social 204
- II. La conducta 207
 - 1. Definición 207
 - 2. Características de la conducta..... 209
 - 3. Elementos de la conducta 211
 - a. Conciencia..... 211
 - b. Voluntad 211
 - 4. Causas que excluyen la conducta 212
- III. Concepto,elementos y fases de la acción 214
 - 1. Concepto de la acción 214
 - 2. Elementos de la acción 216
 - a. La manifestación de la voluntad (impulso volitivo) 216
 - b. El resultado..... 216
 - c. La relación de causalidad entre la manifestación de la voluntad y el resultado..... 216
 - 3. Sujeto de la acción..... 221
 - 4. Ausencia de la acción..... 221

5.	Fases de la acción.....	226
6.	Acción y resultado.....	226
IV.	La acción y la causalidad.....	227
1.	Teoría de la equivalencia o de la <i>conditio sine qua non</i> (von Bury)	227
2.	Teoría de la causa adecuada (von Kries).....	228
3.	Teoría de la causa típica (Ernst van Beling, Edmundo Mezger)	228

CAPÍTULO 4
LA OMISIÓN

I.	Definición y elementos	233
1.	Definición	233
2.	Elementos	234
II.	Clases de delitos de omisión.....	234
1.	Delitos de simple omisión u omisión pura o propia.....	235
2.	Delitos de comisión por omisión u omisión impropia	239
3.	Posición de garantía	243
a.	Teoría formal del deber jurídico	243
b.	Teoría de las funciones.....	244
b.1.	Función de protección de un bien jurídico	244
b.2.	Deber de control de una fuente de peligro.....	248
4.	Atenuación facultativa de la pena.....	251
III.	La omisión y otras figuras penales	256
1.	Omisión y causalidad	256
2.	Delito material (o de resultado)	257
3.	Delito formal (delitos de actividad,delitos sin resultado o de simple actividad).....	257

CAPÍTULO 5
ITER CRIMINIS

I.	<i>Iter criminis</i>	261
1.	Fase interna	262
a.	Ideación	262
b.	Deliberación	263

c. Decisión	263
2. Fase externa	263
a. Actos preparatorios.....	263
b. Ejecución	265
c. Consumación.....	267
II. La tentativa	269
1. Definición	269
2. Fundamento de la punición de la tentativa	271
a. Teorías objetivas	271
b. Teorías subjetivas.....	272
c. Teorías mixtas.	272
3. Elementos de la tentativa	275
4. Clases de tentativa.....	276
a. Tentativa acabada	276
b. Tentativa inacabada	276
c. Tentativa inidónea	277
5. El desistimiento	278
a. El desistimiento en la tentativa acabada	278
b. El desistimiento en la tentativa inacabada	279

CAPÍTULO 6
LA TIPICIDAD

I. El tipo.....	285
1. Definición	285
2. Faz objetiva del tipo	285
a. Conducta	285
b. Nexo entre la conducta y el resultado	285
3. Teoría de la imputación objetiva	286
4. Resultado	288
II. Causas de justificación.....	294
III. El tipo penal, la tipicidad y la tipificación penal.....	295
1. Tipo penal	295
2. Tipicidad.....	296
3. Categorías del tipo	297

4.	Elementos del tipo.....	297
5.	Funciones del tipo.....	301
	a. Función garantizadora.....	301
	b. Función fundamentadora.....	301
	c. Función motivadora	302
	d. Función sistematizadora.....	303
6.	Evolución del tipo penal	303
	a. Etapa de la independencia del tipo.....	303
	b. Etapa indiciaria.....	304
	c. Etapa de la <i>ratio essendi</i>	304
	d. El tipo en la teoría finalista de la acción	305
7.	<i>Tatbestand</i> y <i>corpus delicti</i>	305
8.	Importancia del tipo.....	305
	a. Garantía procesal.....	306
	b. Garantía penal	306
9.	Estructura del tipo	306
	a. Sujeto activo y sujeto pasivo.....	307
	b. Bien jurídico.....	308
10.	Ausencia de tipo	309
11.	Juicio de tipicidad	309
IV.	La causalidad.....	311
	1. Teorías sobre la causalidad en derecho penal	311
	a. Teoría de la equivalencia de condiciones	312
	b. Teoría de la causa eficiente	314
	c. Teorías de la adecuación social (Von Cries, Welzel).....	314
	d. Teorías individualizadoras de la causalidad.....	314
	2. Dificultades prácticas de la teoría de la equivalencia	315
	a. <i>Regressus ad infinitum</i>	315
	b. Las dificultades como método de comprobación posterior.....	317
	c. Casos de causalidad alternativa	318

CAPÍTULO 7
IMPUTACIÓN OBJETIVA

I.	Respecto a la misión del derecho penal	323
----	--	-----

1.	De la causalidad a la imputación objetiva.....	323
2.	La imputación objetiva como superación de las teorías de la causalidad natural.....	326
a.	Acercamiento conceptual.....	326
b.	¿Qué es imputación?.....	327
c.	¿Por qué objetiva?.....	327
3.	Origen doctrinal de la imputación objetiva.....	330
4.	Tesis de Roxin.....	339
4.1.	Creación de un riesgo no permitido o jurídicamente desaprobado ..	340
a.	La exclusión de la imputación en caso de disminución del riesgo.....	340
b.	La exclusión de la imputación si falta la creación de peligro ...	340
c.	Creación de peligro y cursos causales hipotéticos	340
d.	La exclusión de la imputación en los casos de riesgo permitido.....	341
4.2.	La realización del riesgo no permitido.....	342
a.	La exclusión de la imputación si falta la realización del peligro.....	342
b.	La exclusión de la imputación objetiva si falta la realización del riesgo no permitido	342
c.	La exclusión de la imputación en caso de resultados que no están cubiertos por el fin de protección de la norma de cuidado	343
d.	Conducta alternativa conforme a Derecho y teoría del incremento de riesgo	343
4.3.	El alcance del tipo.....	345
a.	La cooperación en una autopuesta en peligro dolosa	345
b.	La puesta en peligro de un tercero aceptada por éste	345
c.	La atribución a la esfera de responsabilidad ajena	346
d.	Otros casos	346
5.	Tesis de Jakobs	346
6.	Estadios de la imputación objetiva.....	348
II.	Desarrollo de la moderna teoría de la imputación objetiva.....	349
III.	La teoría de la imputación objetiva desde el funcionalismo moderado de Roxin.....	350
1.	Criterios delimitadores de la responsabilidad en el riesgo	353
a.	Aumento del riesgo no permitido	353

	b. Creación de un riesgo no permitido	357
	c. No neutralización del riesgo no permitido por quien está obligado a ello	357
	d. Incremento del riesgo no permitido	358
	e. Disminución del riesgo	358
	f. Exclusión de la realización del riesgo no permitido	358
	g. Alcance del tipo	359
IV.	La teoría de la imputación objetiva o normativa desde el funcionalismo de Jakobs	360
	1. El desarrollo de las competencias en el funcionalismo radical	364
	a. Las competencias por organización	365
	b. Las competencias institucionales	365
	2. El rol de la persona en la sociedad	366
	3. La autodeterminación personal, dentro de los roles y la posibilidad de elegirlos	373
V.	Los filtros de la teoría de la imputación objetiva: la teoría del riesgo, el principio de confianza, la prohibición de regreso y la imputación a la víctima	378
	1. El riesgo permitido	381
	2. Riesgo insignificante	393
	3. El principio de confianza	394
	• Condiciones de posibilidad y excepciones del principio de confianza ...	411
	• ¿Principio de confianza en instituciones públicas jerarquizadas?	413
	• ¿Principio de confianza por vínculos familiares?	414
	4. La prohibición de regreso	421
	5. La imputación al ámbito de responsabilidad de la víctima	432
VI.	Imputación objetiva de resultado	441
	1. Interrupción del nexo de imputación	443
	2. Riesgos concurrentes	445
	3. Daños consecuenciales o derivados	447
	4. Observaciones sobre la teoría de la imputación objetiva	447
	5. Imputación del resultado en el ámbito de responsabilidad por el producto	448
	a. Cumplimiento de deberes	488
	b. Obrar por disposición de la ley	449
	c. Consentimiento	450

VI. Comentarios finales respecto a la autonomía de los criterios normativos de imputación en la imputación objetiva funcionalista..... 451

CAPÍTULO 8
IMPUTACIÓN SUBJETIVA

I. El dolo 461

1. Error de tipo como cara negativa del dolo 463

2. Clases de dolo 465

 a. Dolo directo 465

 b. Dolo indirecto..... 465

 c. Dolo eventual..... 466

 d. Dolo de consecuencias necesarias..... 468

3. Presunción del dolo..... 469

4. Error de tipo como faz negativa del dolo..... 469

5. Elementos subjetivos distintos del dolo..... 471

 a. Tendencia interna trascendente 471

 b. Tendencia interna intensificada 471

II. La ignorancia deliberada o ceguera voluntaria (*willful blindness*)..... 472

1. Acercamiento conceptual..... 472

2. Evolución histórica 476

3. Discusión doctrinaria de la ignorancia deliberada o ceguera voluntaria en el derecho de corte eurocontinental 481

4. Críticas a la teoría de la ignorancia deliberada 482

5. Concepto de ignorancia deliberada o ceguera voluntaria..... 485

6. La recepción de la ignorancia deliberada en la jurisprudencia española... 489

7. La recepción de la ignorancia deliberada en el Perú..... 494

8. Fundamento de la ignorancia deliberada dentro de la teoría del delito y la teoría general del derecho 497

9. La ignorancia deliberada como forma de imputación extraordinaria (modelo de excepción) 499

10. Aplicación práctica de la ignorancia deliberada..... 502

11. Reflexiones finales sobre la ignorancia deliberada 505

12. Conclusiones 506

- III. La culpa o tipo imprudente 507
 - 1. Clases de culpa 507
 - a. Culpa consciente o con representación 510
 - b. Culpa inconsciente o sin representación 511
 - 2. Estructura del tipo imprudente 511
 - 3. La infracción del deber objetivo de cuidado 513
 - 4. El baremo exigible para el deber objetivo de cuidado 516
 - 5. La codelincuencia en el tipo imprudente 516
 - 6. La participación delictiva en los delitos imprudentes 518
 - 7. Causas de atipicidad 520
 - 8. Error de tipo 521
- JURISPRUDENCIA NACIONAL RELACIONADA CON ESTE CAPÍTULO 522

CAPÍTULO 9
AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

- I. Autoría y participación delictiva: extensión o complemento de la tipicidad... 531
- II. Autoría y participación en los delitos de dominio 532
 - 1. La concepción unitaria de autor 533
 - 2. La concepción extensiva de autor 535
 - 3. La concepción restrictiva de autor 536
 - 4. La teoría del dominio del hecho 537
- III. Autoría directa 539
- IV. Autoría mediata 539
 - 1. Supuestos de autoría mediata 543
 - a. Autoría mediata por utilización dolosa de un tercero que actúa sin dolo 543
 - b. Autoría mediata por utilización de un tercero que actúa sin libertad 546
 - c. Autoría mediata por utilización de tercero que actúa justificadamente 546
 - d. Autoría mediata por utilización de un tercero inimputable 547
 - e. Autoría mediata en un aparato organizado de poder..... 547
 - 2. Características de la autoría mediata en aparatos organizados de poder 549

3.	La autoría por dominio de la organización en estructuras estatales	550
V.	Coautoría	551
1.	La coautoría sucesiva	555
2.	La coautoría aditiva o agregada.....	556
3.	La coautoría alternativa.....	556
VI.	La participación delictiva	564
1.	Principios de la participación.....	565
a.	Convergencia en la participación	565
b.	Principio de accesoriedad en la participación	565
c.	Incomunicabilidad de las condiciones personales.....	565
2.	Formas de participación	566
a.	La instigación.....	566
b.	La complicidad	570
b.1.	Complicidad primaria.....	572
b.2.	Complicidad secundaria.....	572
VII.	Autoría y participación en delitos de infracción de deber	577
1.	Acercamiento conceptual.....	577
2.	Objeciones a la teoría de los delitos de infracción del deber.....	580
3.	Delitos de Infracción de deber y delitos especiales (diferencias).....	582
4.	La autoría en los delitos de infracción de deber.....	582
5.	¿Coautoría en delitos de infracción del deber?.....	583
6.	Participación delictiva en delitos de infracción de deber	584
a.	Teoría de la unidad del título de imputación.....	584
b.	Teoría de la ruptura del título de imputación.....	585
VIII.	La omisión impropia en los delitos de infracción de deber	589

CAPITULO 10
LA ANTIJURIDICIDAD

I.	Definición.....	593
II.	Evolución del concepto de antijuridicidad	599
III.	Relaciones propuestas entre tipo y antijuridicidad	604
1.	Tipo valorativamente neutro o acromático en relación a la antijuridicidad	605

- 2. El tipo como *ratio cognoscendi* de la antijuridicidad..... 605
 - 3. La teoría de los elementos negativos del tipo..... 606
- IV. Causa de justificación 606
 - 1. Presupuesto de causa de justificación..... 606
 - 2. Error sobre presupuestos de la causa justificación 606
- V. Clases de antijuridicidad 607
 - 1. Antijuridicidad formal y material 607
 - 2. Antijuridicidad genérica y específica..... 609
- VI. Características y relaciones 611
 - 1. Antijuridicidad y tipicidad..... 611
 - 2. Límite de la antijuridicidad: la tipicidad..... 611
 - 3. Relación entre tipicidad y antijuridicidad 612
 - 4. Fundamentos admitidos en la antijuridicidad..... 614
- VII. La faz negativa de la antijuridicidad: las causas de justificación..... 617
 - 1. Presupuesto normativo de las causas de justificación..... 619
 - 2. Aspecto objetivo de las causas de justificación..... 620
 - 3. Aspecto subjetivo de las causas de justificación 621
 - 4. El efecto de las causas de justificación..... 622
- VIII. Las causas de justificación en particular 624
 - 1. La legítima defensa 624
 - a. Concepto 624
 - b. Fundamentos..... 628
 - c. Requisitos..... 628
 - c.1. Agresión ilegítima 631
 - c.2. Necesidad racional del medio empleado..... 633
 - c.3. Falta de provocación suficiente 635
 - d. Exceso en la legítima defensa 636
 - e. Legítima defensa propia y la de terceros 637
 - f. Legítima defensa incompleta o imperfecta..... 637
 - g. Legítima defensa putativa..... 639
 - h. Legítima defensa y estado de necesidad 639
 - h.1. Semejanzas 639
 - h.2. Diferencias 640

- 2. Estado de necesidad 642
 - a. Concepto 642
 - b. Elementos..... 646
 - c. Fundamentos, conflicto de intereses y falta de peligrosidad 646
 - d. Características 647
 - e. Condiciones para la justificación..... 648
- 3. Obediencia jerárquica 648
- 4. Otras causas de justificación según el principio de ausencia de interés.... 648

CAPITULO 11
LA CULPABILIDAD

- I. Introducción..... 655
- II. La concepción funcionalista de la culpabilidad 657
 - 1. La responsabilidad en Roxin 658
 - 2. El concepto funcional de culpabilidad de Jakobs 659
 - 3. Concepto de culpabilidad en Zaffaroni..... 660
 - 4. Responsabilidad en Bustos Ramírez 661
- III. Definición de culpabilidad..... 663
- IV. Elementos de la culpabilidad 666
 - 1. Imputabilidad o capacidad de culpabilidad..... 667
 - a. Concepto 667
 - b. Causas de inimputabilidad 671
 - b.1. Enfermedad mental o psicosis..... 673
 - b.2. Grave perturbación de la conciencia 673
 - b.3. Sordomudez y ceguera 674
 - b.4. La inconsciencia o situaciones ajenas a lo patológico 678
 - b.5. El sueño 678
 - b.6. El sonambulismo..... 678
 - b.7. Hipnotismo 678
 - b.8. Dolor y estados pasionales 679
 - b.9. Intoxicaciones no alcohólicas 679
 - b.10. Grave insuficiencia de la inteligencia 679
 - b.11. Etiología patogénica de la oligofrenia 679

- c. Otras causas de exclusión de la imputabilidad 680
 - c.1. Anomalía psíquica..... 680
 - c.2. Las psicosis..... 681
 - c.3. Las psicopatías..... 684
 - c.4. Las oligofrenias 684
 - c.5. Demencia 686
 - c.6. Neurosis 686
 - c.7. Grave alteración de la conciencia 688
 - c.8. La doctrina del *actio libera in causa* 690
 - c.9. Grave alteración de la percepción..... 692
 - c.10. Trastorno psíquico patológico..... 693
 - c.11. El trastorno profundo de la conciencia..... 693
 - c.12. La imputabilidad disminuida: exigibilidad parcial..... 693
 - c.13. Minoría de edad 693
 - c.14. Exigibilidad..... 695
 - c.15. Estado de necesidad exculpante 695
 - c.16. Miedo insuperable 695
- 2. Conocimiento de la antijuridicidad 695
 - a. Error de prohibición 696
 - b. Error de prohibición culturalmente condicionado..... 697
- 3. Exigibilidad de otra conducta..... 705
 - a. El estado de necesidad exculpante..... 706
 - b. La obediencia debida 709
 - c. Miedo insuperable 713
- JURISPRUDENCIA NACIONAL RELACIONADA CON ESTE CAPÍTULO 717

CAPÍTULO 12
CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL DELITO

- I. Presupuestos..... 721
- II. Sobre criminalización de conductas..... 722
 - 1. Situación jurídica de la población penitenciaria 724
 - 2. Incremento de los establecimientos penitenciarios 726

III.	Penas.....	729
IV.	Clasificación de penas.....	733
	1. Clasificación doctrinal	733
	2. Clasificación según su naturaleza punitiva	735
V.	Pena privativa de libertad	736
	1. Vigilancia electrónica personal.....	740
	a. Supuesto de aplicación	746
	b. Presupuestos materiales	748
VI.	Penas restrictivas de libertad	750
VII.	Penas limitativas de derechos.....	756
	1. Prestación de servicios a la comunidad	757
	2. Limitación de días libres	759
	3. Inhabilitación.....	761
	a. La pena de inhabilitación en delitos contra la Administración Pública	766
	a.1. Privación de la función, cargo, comisión que ejercía el condenado	768
	a.2. Incapacidad o impedimento para obtener mandato, cargo, comisión de cargo público	769
	a.3. Suspensión de los derechos políticos señalados en la sentencia.....	771
	a.4. Privación de grados militares o policiales, títulos honoríficos u otras distinciones que correspondan al cargo, profesión u oficio del que se hubiese servido el agente para cometer el delito	774
	b. La pena de inhabilitación principal.....	774
	c. La pena de inhabilitación accesoria.....	777
VIII.	Multa.....	778
IX.	Aplicación de la pena.....	781
X.	Circunstancias.....	783
	1. Circunstancias genéricas	784
	2. Circunstancias específicas.....	788
	3. Circunstancias agravantes cualificada y atenuante privilegiada	788
XI.	Consecuencias jurídicas aplicables a personas jurídicas	792
	1. Medidas preventivas aplicables a las personas jurídicas	798
	2. Medidas administrativas aplicables a la persona jurídica	799

CAPÍTULO 13
CRIMINAL COMPLIANCE

I.	<i>Criminal compliance</i> : nacimiento y fortalecimiento en la era contemporánea.....	855
II.	¿Por qué se necesitan los programas de cumplimiento en los esquemas societarios actuales?	856
III.	¿Qué riesgos se buscan prevenir?	860

CAPÍTULO 14
LA PUNIBILIDAD

I.	La estructura de la norma jurídico-penal y la punibilidad.....	867
II.	La punibilidad como presupuesto normativo.....	869
III.	La inclusión de la punibilidad en la teoría del delito: un debate fundamental....	870
IV.	Tesis sobre el contenido de la punibilidad.....	872
	1. Tesis restringida del contenido de la punibilidad	872
	2. Tesis negativas de la inclusión de las condiciones objetivas en la punibilidad	872
	3. Tesis positivas de la inclusión de las condiciones objetivas en la punibilidad	873
V.	La punibilidad como necesidad de pena	875
VI.	La responsabilidad por el hecho: una categoría propuesta	876
VII.	Conclusión sobre la inclusión de la punibilidad en la teoría del delito	878

CAPÍTULO 15
CAUSAS DE EXTINCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL Y DE LA PENA

I.	Causas de extinción de la acción penal	883
	1. Muerte del imputado.....	883
	2. Prescripción	885
	3. Amnistía	886
	4. Derecho de gracia.....	887
	5. Autoridad de cosa juzgada.....	887
	6. Desistimiento y transacción.....	888

II.	Causas de extinción de la pena	889
III.	Conceptualización.....	890

SEGUNDA PARTE
CASOS PRÁCTICOS

I.	Acción.....	895
II.	Tipo	899
III.	Antijuridicidad	904
IV.	Culpabilidad	910
BIBLIOGRAFÍA		915