

ÍNDICE GENERAL

Presentación..... 9

PRIMERA PARTE

TEORÍA DEL DELITO

**CAPÍTULO 1
EL DELITO**

I. Teoría del delito..... 25

1. Generalidades 25

2. Teorías que explican el delito 27

 a. Teoría del causalismo naturalista (Franz von Liszt, Ernst von Beling) 27

 a.1. Presupuesto metodológico 28

 a.2. La teoría de Binding 31

 a.3. El concepto de delito de Beling..... 33

 a.4. La tesis de von Liszt 37

 b. Teoría del causalismo valorativo (Edmund Mezger)..... 40

 c. Teoría del finalismo (Hans Welzel) 41

 d. Teoría del funcionalismo (Claus Roxin: funcionalismo moderado / Günther Jakobs: funcionalismo sociológico o radical) 47

II. Elementos del delito..... 60

III. Conceptos, sujetos y objeto 62

 1. Concepciones 62

 a. Concepciones formales o nominales..... 64

 b. Concepciones substanciales o materiales 64

 c. Concepción jurídica del delito..... 64

 d. Concepción filosófica del delito 67

e. Concepción dogmática del delito	67
f. Concepción sociológica del delito	70
2. Sujetos del delito	72
a. Sujeto activo del delito	72
b. Sujeto pasivo del delito	74
c. Capacidad y personalidad. Persona y sujeto de derecho	76
d. Personas jurídicas o colectivas	77
3. Objeto material u objeto material de la acción	78
4. Objeto jurídico o bien jurídicamente protegido	79
5. Objeto formal del delito	80
6. Condición necesaria del delito (<i>conditio sine qua non</i>) o criterio objetivo de punibilidad	81
IV. La punibilidad	83
1. Concepto	83
2. Condiciones objetivas de punibilidad	84
3. Las causas de exclusión de la pena	85

CAPÍTULO 2

LA ACCIÓN

I. Teorías	89
1. Teoría de la acción causal o natural	90
2. Teoría de la acción finalista	92
3. Teoría de la acción social	97
II. La conducta	101
1. Definición	101
2. Características de la conducta	102
3. Elementos de la conducta	103
a. Conciencia	103
b. Voluntad	103
4. Causas que excluyen la conducta	104
III. Concepto, elementos y fases de la acción	106
1. Concepto de la acción	106
2. Elementos de la acción	107
a. La manifestación de la voluntad (impulso volitivo)	107
b. El resultado	107
c. La relación de causalidad entre la manifestación de la voluntad y el resultado	107

3. Sujeto de la acción.....	110
4. Ausencia de la acción	110
5. Fases de la acción.....	115
6. Acción y resultado.....	116
IV. La acción y la causalidad	116
1. Teoría de la equivalencia o de la <i>conditio sine qua non</i> (von Bury)	116
2. Teoría de la causa adecuada (von Kries).....	117
3. Teoría de la causa típica (Ernst von Beling, Edmundo Mezger)	118

CAPÍTULO 3

LA OMISIÓN

I. Definición y elementos	121
1. Definición.....	121
2. Elementos	122
II. Clases de delitos de omisión.....	123
1. Delitos de simple omisión u omisión pura o propia	123
2. Delitos de comisión por omisión u omisión impropia	126
3. Posición de garantía.....	129
a. Teoría formal del deber jurídico.....	130
b. Teoría de las funciones.....	131
b.1. Función de protección de un bien jurídico.....	131
b.2. Deber de control de una fuente de peligro.....	134
4. Atenuación facultativa de la pena.....	137
III. La omisión y otras figuras penales.....	138
1. Omisión y causalidad.....	138
2. Delito material (o de resultado).....	140
3. Delito formal (delitos de actividad, delitos sin resultado o de simple actividad).....	140

CAPÍTULO 4

ITER CRIMINIS

I. <i>ITER CRIMINIS</i>	143
1. Fase interna.....	144
a. Ideación.....	144
b. Deliberación.....	144

c. Decisión.....	144
2. Fase externa.....	145
a. Actos preparatorios.....	145
b. Ejecución.....	146
c. Consumación.....	147
II. La tentativa.....	149
1. Definición.....	149
2. Fundamento de la punición de la tentativa.....	150
a. Teorías objetivas.....	150
b. Teorías subjetivas.....	151
c. Teorías mixtas.....	151
3. Elementos de la tentativa.....	152
4. Clases de tentativa.....	153
a. Tentativa acabada.....	153
b. Tentativa inacabada.....	154
c. Tentativa inidónea.....	154
5. El desistimiento.....	156
a. El desistimiento en la tentativa acabada.....	156
b. El desistimiento en la tentativa inacabada.....	157

CAPÍTULO 5

LA TIPICIDAD

I. El tipo.....	161
1. Definición.....	161
2. Faz objetiva del tipo.....	161
a. Conducta.....	161
b. Nexo entre la conducta y el resultado.....	161
3. Teoría de la imputación objetiva.....	162
4. Resultado.....	164
II. Causas de justificación.....	167
III. El tipo penal, la tipicidad y la tipificación penal.....	168
1. Tipo penal.....	168
2. Tipicidad.....	169
3. Categorías del tipo.....	170
4. Elementos del tipo.....	171
5. Funciones del tipo.....	173

a. Función garantizadora	173
b. Función fundamentadora	174
c. Función motivadora	175
d. Función sistematizadora	176
6. Evolución del tipo penal	176
a. Etapa de la independencia del tipo	176
b. Etapa indiciaria	177
c. Etapa de la <i>ratio essendi</i>	177
d. El tipo en la teoría finalista de la acción	178
7. <i>Tatbestand</i> y <i>corpus delicti</i>	178
8. Importancia del tipo	179
a. Garantía procesal	179
b. Garantía penal	179
9. Estructura del tipo	179
a. Sujeto activo y sujeto pasivo	180
b. Bien jurídico	181
10. Ausencia de tipo	183
11. Juicio de tipicidad	183
IV. La causalidad	184
1. Teorías sobre la causalidad en derecho penal	184
a. Teoría de la equivalencia de condiciones	185
b. Teoría de la causa eficiente	187
c. Teorías de la adecuación social (Von Cries, Welzel)	188
d. Teorías individualizadoras de la causalidad	188
2. Dificultades prácticas de la teoría de la equivalencia	189
a. <i>Regressus ad infinitum</i>	189
b. Las dificultades como método de comprobación posterior	191
c. Casos de causalidad alternativa	192

CAPÍTULO 6

IMPUTACIÓN SUBJETIVA

I. Respecto a la misión del derecho penal	197
1. De la causalidad a la imputación objetiva	197
2. La imputación objetiva como superación de las teorías de la causalidad natural	200
a. Acercamiento conceptual	200

b. ¿Qué es imputación?	201
c. ¿Por qué objetiva?	201
3. Origen doctrinal de la imputación objetiva	202
4. Tesis de Roxin	212
4.1. Creación de un riesgo no permitido o jurídicamente desaprobado.....	212
a. La exclusión de la imputación en caso de disminución del riesgo ..	212
b. La exclusión de la imputación si falta la creación de peligro	213
c. Creación de peligro y cursos causales hipotéticos	213
d. La exclusión de la imputación en los casos de riesgo permitido	214
4.2. La realización del riesgo no permitido.....	214
a. La exclusión de la imputación si falta la realización del peligro..	215
b. La exclusión de la imputación objetiva si falta la realización del riesgo no permitido.....	215
c. La exclusión de la imputación en caso de resultados que no están cubiertos por el fin de protección de la norma de cuidado	215
d. Conducta alternativa conforme a Derecho y teoría del incremento de riesgo.....	216
4.3. El alcance del tipo	217
a. La cooperación en una autopuesta en peligro dolosa.....	217
b. La puesta en peligro de un tercero aceptada por éste	217
c. La atribución a la esfera de responsabilidad ajena	218
d. Otros casos.....	218
5. Tesis de Jakobs	218
6. Estadios de la imputación objetiva	220
II. Desarrollo de la moderna teoría de la imputación objetiva.....	221
III. La teoría de la imputación objetiva desde el funcionalismo moderado de Roxin	223
1. Criterios delimitadores de la responsabilidad en el riesgo	224
a. Aumento del riesgo no permitido	224
b. Creación de un riesgo no permitido	228
c. No neutralización del riesgo no permitido por quien está obligado a ello.....	229
d. Incremento del riesgo no permitido	229
e. Disminución del riesgo	230
f. Exclusión de la realización del riesgo no permitido	230
g. Alcance del tipo	231
IV. La teoría de la imputación objetiva o normativa desde el funcionalismo de Jakobs.....	232
1. El desarrollo de las competencias en el funcionalismo radical.....	235

a. Las competencias por organización.....	235
b. Las competencias institucionales.....	236
2. El rol de la persona en la sociedad.....	237
3. La autodeterminación personal, dentro de los roles y la posibilidad de elegirlos.....	244
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	249
1. El riesgo permitido.....	252
2. Riesgo insignificante.....	263
3. El principio de confianza.....	263
4. La prohibición de regreso.....	289
5. La imputación al ámbito de responsabilidad de la víctima.....	300
VI. Imputación objetiva de resultado.....	309
1. Interrupción del nexo de imputación.....	311
2. Riesgos concurrentes.....	312
3. Daños consecuenciales o derivados.....	314
4. Observaciones sobre la teoría de la imputación objetiva.....	315
5. Imputación del resultado en el ámbito de responsabilidad por el producto.....	316
a. Cumplimiento de deberes.....	316
b. Obrar por disposición de la ley.....	317
c. Consentimiento.....	317
VII. Comentarios finales respecto a la autonomía de los criterios normativos de imputación en la imputación objetiva funcionalista.....	318

CAPÍTULO 7
IMPUTACIÓN SUBJETIVA

I. El dolo.....	327
1. Error de tipo como cara negativa del dolo.....	329
2. Clases de dolo.....	330
a. Dolo directo.....	330
b. Dolo indirecto.....	331
c. Dolo eventual.....	331
d. Dolo de consecuencias necesarias.....	333
3. Presunción del dolo.....	333
4. Error de tipo como faz negativa del dolo.....	333
5. Elementos subjetivos distintos del dolo.....	335

a. Tendencia interna trascendente.....	336
b. Tendencia interna intensificada	336
II. La ignorancia deliberada o ceguera voluntaria (<i>willful blindness</i>)	337
1. Acercamiento conceptual.....	337
2. Evolución histórica.....	341
3. Discusión doctrinaria de la ignorancia deliberada o ceguera voluntaria en el derecho de corte eurocontinental.....	346
4. Críticas a la teoría de la ignorancia deliberada	348
5. Concepto de ignorancia deliberada o ceguera voluntaria	351
6. La recepción de la ignorancia deliberada en la jurisprudencia española .	355
7. La recepción de la ignorancia deliberada en el Perú.....	361
8. Fundamento de la ignorancia deliberada dentro de la teoría del delito y la teoría general del derecho	363
9. La ignorancia deliberada como forma de imputación extraordinaria (modelo de excepción).....	366
10. Aplicación práctica de la ignorancia deliberada.....	369
11. Reflexiones finales sobre la ignorancia deliberada	372
12. Conclusiones	374
III. La culpa o tipo imprudente.....	375
1. Clases de culpa.....	375
a. Culpa consciente o con representación.....	377
b. Culpa inconsciente o sin representación.....	377
2. Estructura del tipo imprudente.....	378
3. La infracción del deber objetivo de cuidado.....	378
4. El baremo exigible para el deber objetivo de cuidado.....	380
5. La codelincuencia en el tipo imprudente	381
6. La participación delictiva en los delitos imprudentes.....	383
7. Causas de atipicidad	386
8. Error de tipo	386
Jurisprudencia Nacional relacionada con este capítulo	387

CAPÍTULO 8
AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

I. Autoría y participación delictiva: extensión o complemento de la tipicidad..	395
II. Autoría y participación en los delitos de dominio.....	396
1. La concepción unitaria de autor	397
2. La concepción extensiva de autor	398

3. La concepción restrictiva de autor	399
4. La teoría del dominio del hecho.....	400
III. Autoría directa.....	402
IV. Autoría mediata	403
1. Supuestos de autoría mediata.....	407
a. Autoría mediata por utilización dolosa de un tercero que actúa sin dolo.....	407
b. Autoría mediata por utilización de un tercero que actúa sin libertad..	408
c. Autoría mediata por utilización de tercero que actúa justificadamente...	409
d. Autoría mediata por utilización de un tercero inimputable	409
e. Autoría mediata en un aparato organizado de poder	410
2. Características de la autoría mediata en aparatos organizados de poder	411
3. La autoría por dominio de la organización en estructuras estatales.....	413
V. Coautoría.....	414
1. La coautoría sucesiva	416
2. La coautoría aditiva o agregada	418
3. La coautoría alternativa	420
VI. La participación delictiva	429
1. Principios de la participación	430
a. Convergencia en la participación.....	430
b. Principio de accesoriedad en la participación.....	430
c. Incomunicabilidad de las condiciones personales	430
2. Formas de participación	431
a. La instigación.....	431
b. La complicidad	435
b.1. Complicidad primaria.....	437
b.2. Complicidad secundaria.....	437
VII. Autoría y participación en delitos de infracción de deber.....	442
1. Acercamiento conceptual.....	442
2. Objeciones a la teoría de los delitos de infracción del deber	445
3. Delitos de Infracción de deber y delitos especiales (diferencias)	446
4. La autoría en los delitos de infracción de deber.....	446
5. ¿Coautoría en delitos de infracción del deber?.....	447
6. Participación delictiva en delitos de infracción de deber.....	448
a. Teoría de la unidad del título de imputación	448
b. Teoría de la ruptura del título de imputación	449
VIII. La omisión impropia en los delitos de infracción de deber	452

CAPÍTULO 9

LA ANTIJURIDICIDAD

I. Definición	457
II. Evolución del concepto de antijuridicidad	464
III. Relaciones propuestas entre tipo y antijuridicidad	467
1. Tipo valorativamente neutro o acromático en relación a la antijuridicidad	468
2. El tipo como <i>ratio cognoscendi</i> de la antijuridicidad	468
3. La teoría de los elementos negativos del tipo.....	469
IV. Causa de justificación.....	469
1. Presupuesto de causa de justificación.....	469
2. Error sobre presupuestos de la causa justificación	470
V. Clases de antijuridicidad	470
1. Antijuridicidad formal y material	470
2. Antijuridicidad genérica y específica.....	472
VI. Características y relaciones	473
1. Antijuridicidad y tipicidad	473
2. Límite de la antijuridicidad: la tipicidad	474
3. Relación entre tipicidad y antijuridicidad	474
4. Fundamentos admitidos en la antijuridicidad.....	477
VII. La faz negativa de la antijuridicidad: las causas de justificación	478
1. Presupuesto normativo de las causas de justificación.....	480
2. Aspecto objetivo de las causas de justificación	482
3. Aspecto subjetivo de las causas de justificación	482
4. El efecto de las causas de justificación.....	484
VIII. Las causas de justificación en particular	486
1. La legítima defensa.....	486
a. Concepto.....	486
b. Fundamentos.....	489
c. Requisitos	489
c.1. Agresión ilegítima.....	491
c.2. Necesidad racional del medio empleado.....	493
c.3. Falta de provocación suficiente	496
d. Exceso en la legítima defensa	497
e. Legítima defensa propia y la de terceros.....	497
f. Legítima defensa incompleta o imperfecta	497
g. Legítima defensa putativa	498

h. Legítima defensa y estado de necesidad	499
h.1. Semejanzas	499
h.2. Diferencias	500
2. Estado de necesidad	501
a. Concepto	501
b. Elementos	504
c. Fundamentos, conflicto de intereses y falta de peligrosidad	504
d. Características	505
e. Condiciones para la justificación	506
3. Obediencia jerárquica	506
4. Otras causas de justificación según el principio de ausencia de interés	507

CAPÍTULO 10
LA CULPABILIDAD

I. . Introducción	511
II. La concepción funcionalista de la culpabilidad	514
1. La responsabilidad en Roxin	514
2. La responsabilidad en Roxin	515
3. El concepto funcional de culpabilidad de Jakobs	516
4. Concepto de culpabilidad en Zaffaroni	517
5. Responsabilidad en Bustos Ramírez	518
III. Definición de culpabilidad	520
IV. Elementos de la culpabilidad	524
1. Imputabilidad o capacidad de culpabilidad	524
a. Concepto	524
b. Causas de inimputabilidad	527
b.1. Enfermedad mental o psicosis	528
b.2. Grave perturbación de la conciencia	529
b.3. Sordomudez y ceguera	530
b.4. La inconsciencia o situaciones ajenas a lo patológico	531
b.5. El sueño	531
b.6. El sonambulismo	531
b.7. Hipnotismo	531
b.8. Dolor y estados pasionales	532
b.9. Intoxicaciones no alcohólicas	532
b.10. Grave insuficiencia de la inteligencia	532

b.11. Etiología patogénica de la oligofrenia	532
c. Otras causas de exclusión de la imputabilidad	533
c.1. Anomalía psíquica.....	533
c.2. Las psicosis	535
c.3. Las psicopatías.....	537
c.4. Las oligofrenias.....	538
c.5. Demencia	540
c.6. Neurosis.....	540
c.7. Grave alteración de la conciencia	541
c.8. La doctrina del <i>actio libera in causa</i>	544
c.9. Grave alteración de la percepción	546
c.10. Trastorno psíquico patológico	547
c.11. El trastorno profundo de la conciencia.....	547
c.12. La imputabilidad disminuida: exigibilidad parcial.....	547
c.13. Minoría de edad	547
c.14. Exigibilidad.....	549
c.15. Estado de necesidad exculpante	549
c.16. Miedo insuperable.....	549
2. Conocimiento de la antijuridicidad	549
a. Error de prohibición	550
b. Error de prohibición culturalmente condicionado	551
3. Exigibilidad de otra conducta.....	560
a. El estado de necesidad exculpante.....	561
b. La obediencia debida.....	565
c. Miedo insuperable	568
Jurisprudencia nacional relacionada con este capítulo.....	572

SEGUNDA PARTE

CASOS PRÁCTICOS

I. ACCIÓN.....	575
II. TIPO.....	579
III. ANTIJURIDICIDAD.....	585
IV. CULPABILIDAD	591
BIBLIOGRAFÍA	595