

Derecho Penal Parte general (10a. ed.)

Autor: Santiago Mir Puig

Editorial B de f /2016

www.librotecna.cl

ÍNDICE

<i>Prólogo a la décima edición</i>	23
Abreviaturas	25
Obras generales.....	29

PRIMERA PARTE EL DERECHO PENAL

LECCIÓN 1. EL DERECHO PENAL	39
I. El Derecho penal como medio de control social.....	42
II. Derecho penal en sentido objetivo y en sentido subjetivo	44
III. El Derecho penal objetivo	45
IV. La pena y las medidas de seguridad como componentes del Derecho penal.....	45
V. Definición de Derecho penal objetivo.....	47
VI. Derecho penal y responsabilidad civil derivada del delito.....	48
VII. Derecho penal, Ciencia del Derecho penal, Criminología y Política Criminal	51
VIII. El Derecho penal español.....	54
1. La legislación penal española.....	55
2. Límites espaciales del Derecho penal español y extradición.....	57
LECCIÓN 2. LAS NORMAS JURÍDICO-PENALES	65
I. Concepto de norma jurídico-penal. Enunciados legales y normas jurídico-penales	66
II. Norma primaria y norma secundaria	67
III. Estructura de las normas penales.....	70
IV. Propositiones jurídico-penales incompletas y «leyes penales en blanco».....	71
V. Normas de valoración o normas de determinación.....	75

LECCIÓN 3. LA FUNCIÓN DEL DERECHO PENAL	79
I. Las teorías de la pena	84
1. Las tesis de la retribución	84
2. Las teorías de la prevención.....	87
A) La prevención general	88
B) La prevención especial	91
3. La combinación de las funciones de retribución y prevención	94
II. La función de las medidas de seguridad.....	98
III. La función del Derecho penal en el Estado social y democrático de Derecho.....	100
IV. La función de la pena en la legislación penal española vigente.....	102
LECCIÓN 4. LOS LÍMITES DEL <i>IUS PUNIENDI</i>	107
I. El Estado social y democrático de Derecho como fundamento del <i>Ius Puniendi</i> y sus límites.....	114
II. El principio de legalidad como exigencia del Estado de Derecho....	114
1. Origen y sentido político.....	114
2. Garantías del principio de legalidad.....	116
3. El principio de legalidad en el Derecho español	118
4. La prohibición de analogía.....	125
III. Límites del <i>Ius Puniendi</i> en un Estado social.....	127
1. El principio de utilidad de la intervención penal.....	127
2. Principio de subsidiariedad y carácter fragmentario del Derecho penal.....	128
3. El principio de exclusiva protección de bienes jurídicos	129
IV. Límites del <i>Ius Puniendi</i> en un Estado democrático	133
1. El principio de humanidad de las penas	133
2. El principio de culpabilidad	134
3. El principio de proporcionalidad.....	138
4. El principio de resocialización.....	140

SEGUNDA PARTE EL DELITO

LECCIÓN 5. LA TEORÍA DEL DELITO	143
I. Significado de la teoría del delito	146
II. La teoría del delito en el Derecho penal de un Estado social y democrático de Derecho.....	147
III. Líneas generales de la teoría del delito	148
IV. ¿Es la «punibilidad» una categoría autónoma de la definición de delito?	153

LECCIÓN 6. LA ANTIJURIDICIDAD PENAL: TEORÍA GENERAL.....	157
I. Elementos generales de la antijuridicidad penal	158
II. Antijuridicidad penal formal y material	160
III. Evolución histórica del concepto de antijuridicidad y su relación con la tipicidad	161
1. Lo objetivo y lo subjetivo en la antijuridicidad.....	161
2. Relación de tipicidad y antijuridicidad	165
IV. El contenido material de la antijuridicidad penal en el Derecho penal de un Estado social y democrático de Derecho	168
1. <i>La tipicidad penal como base de la antijuridicidad penal</i>	169
2. Desvalor de resultado y desvalor de la conducta en la antijuridicidad penal	171
A) El bien jurídico-penal.....	171
a) Concepto político-criminal y concepto dogmático de bien jurídico	172
b) Bien jurídico, substrato del mismo y objeto material del delito.....	173
c) Dimensión social del bien jurídico	174
d) Funciones del bien jurídico	175
B) Conducta y resultado lesivo en la antijuridicidad penal.....	176
C) Lo objetivo y lo subjetivo en el injusto penal.....	178
3. La ausencia de causas de justificación.....	180
V. Las condiciones objetivas de punibilidad como elementos del tipo penal.....	181
 LECCIÓN 7. EL COMPORTAMIENTO HUMANO (LA ACCIÓN).....	 185
I. El comportamiento humano como elemento del delito.....	187
II. Rasgos generales de la evolución histórico-dogmática del concepto de acción o comportamiento humano	189
III. Toma de posición.....	194
IV. El sujeto de la acción. El problema de la responsabilidad penal de las personas jurídicas	200
1. De la responsabilidad colectiva a la responsabilidad individual ...	200
2. El problema de la responsabilidad penal de las personas jurídicas	201
 LECCIÓN 8. AUSENCIA DE COMPORTAMIENTO HUMANO	 211
I. Introducción.....	212
II. Conceptos dogmáticos de acción y supuestos de su ausencia.....	214
III. Ausencia de acción por falta de manifestación externa	215

IV. Análisis particularizado de las causas de exclusión de la acción en Derecho español	216
1. Fuerza irresistible.....	216
A) La cantidad de la fuerza	217
B) La cualidad de la fuerza	218
C) La actio libera in causa y la fuerza irresistible.....	220
D) La fuerza irresistible en los delitos de omisión	220
2. Movimientos reflejos.....	220
3. Inconsciencia.....	222
A) Hipnotismo.....	222
B) Sueño	223
C) Embriaguez letárgica	223

LECCIÓN 9. ESTRUCTURA DEL TIPO PENAL Y CLASES DE TIPOS

PENALES	225
I. Elementos de la estructura del tipo penal	227
1. La conducta típica	227
2. Los sujetos de la conducta típica.....	228
3. Objetos.....	229
II. Clases de tipos.....	230
1. Según las modalidades de la acción	230
A) Por las modalidades de la <i>parte objetiva</i>	230
a) Delitos de mera actividad y de resultado	230
<i>Excursu:</i> Tiempo y lugar del delito en los delitos de resultado	230
b) Delitos de acción y de omisión	233
c) Delitos de medios determinados y resultativos	233
d) Delitos de un acto, de pluralidad de actos y alternativos ...	234
B) Por la relación de la parte subjetiva con la objetiva	234
a) Tipos congruentes.....	234
b) Tipos incongruentes.....	235
2. Según los sujetos	236
A) Delitos especiales propios e impropios	236
B) Delitos de propia mano	237
C) Tipos de autoría y de participación	237
D) Delitos de encuentro y participación necesaria	237
3. Según la relación con el bien jurídico.....	238
III. Elementos descriptivos y elementos normativos en la formulación del tipo	240
1. Elementos descriptivos.....	240
2. Elementos normativos.....	240

LECCIÓN 10. EL TIPO DOLOSO DE ACCIÓN	241
I. La parte objetiva del tipo doloso: relación de causalidad e imputación objetiva	245
1. Planteamiento	245
2. La causación del resultado típico: la relación de causalidad.....	247
3. La imputación objetiva del hecho	259
A) La imputación objetiva de la conducta.....	259
B) La imputación objetiva del resultado	262
4. Ámbito de la teoría de la imputación objetiva	263
II. La parte subjetiva del tipo doloso	264
1. El dolo y sus clases	264
A) Concepto	266
B) Precisión de su contenido.....	269
C) Clases	270
a) Dolo directo de primer grado.....	270
b) Dolo directo de segundo grado.....	271
c) Dolo eventual	271
aa) Teoría del consentimiento.....	272
bb) Teoría de la probabilidad.....	273
cc) Toma de posición	274
2. Ausencia de dolo típico: error de tipo.....	276
B) Tratamiento jurídico-positivo	279
a) Error sobre elementos esenciales.....	279
b) Error sobre elementos accidentales	281
a') Error sobre elementos que elevan la pena.....	281
b') Error sobre elementos que disminuyen la pena	282
C) Modalidades particulares de error	283
a) Error sobre el objeto	283
b) Error sobre el proceso causal	284
c) <i>Aberratio ictus</i>	285
3. Los elementos subjetivos del tipo (o del injusto)	286
A) Noción.....	287
B) Clases	287
C) Ausencia de elementos subjetivos requeridos por el tipo.....	288
 LECCIÓN 11. EL TIPO IMPRUDENTE DE ACCIÓN. —	
LA PRETERINTENCIONALIDAD.....	289
I. El tipo imprudente.....	292
1. Concepto, incriminación y clases de la imprudencia.....	292
A) Concepto	292
B) Incriminación.....	293
C) Clases	294

2. Naturaleza: de la concepción psicológica a la normativa	297
A) Concepción psicológica.....	297
B) Teoría normativa	297
3. Estructura del tipo imprudente	298
A) La infracción de la norma de cuidado (desvalor de la acción)	299
B) Causación del resultado e imputación objetiva.....	304
II. Preterintencionalidad y delitos cualificados por el resultado	310
 LECCIÓN 12. EL TIPO DE OMISIÓN.....	313
I. Concepto.....	318
II. Ubicación sistemática	319
III. Acción y omisión en casos límite.....	320
IV. Clases: omisión pura y comisión por omisión	321
V. La admisión de la comisión por omisión no expresamente tipificada en el Derecho español.....	323
VI. El tipo de omisión pura.....	324
1. Peculiaridades del tipo objetivo	324
2. Peculiaridades del tipo subjetivo.....	325
VII. El tipo de comisión por omisión	326
1. Peculiaridades del tipo objetivo	326
A) Posición de garante	327
a) Función de protección de un bien jurídico	330
b) Deber de control de una fuente de peligro	333
B) Producción de un resultado.....	338
C) Capacidad de evitar el resultado	338
2. Peculiaridades del tipo subjetivo.....	340
 LECCIÓN 13. TIPOS DE IMPERFECTA REALIZACIÓN: ACTOS PREPARATORIOS PUNIBLES Y TENTATIVA.....	341
I. Consideraciones generales	345
1. Planteamiento.....	345
2. Fase interna y fase externa del delito	346
3. Fundamento de la punición de fases anteriores a la consumación	347
A) Teorías objetivas.....	347
B) Teorías subjetivas	347
C) Teorías mixtas.....	348
D) Toma de posición	348
4. Naturaleza jurídica	349
II. Actos preparatorios punibles.....	350
1. Consideraciones generales.....	350
A) Punibilidad.....	350

B) Fundamento.....	351
C) Naturaleza jurídica	351
2. La conspiración	351
3. Proposición, provocación y apología	352
III. La tentativa.....	355
1. Generalidades.....	355
2. La parte objetiva del tipo de la tentativa	356
A) El comienzo de ejecución.....	356
B) Ejecución parcial o total.....	359
3. La parte subjetiva del tipo de la tentativa.....	362
4. Tentativa acabada, consumación y terminación (o agotamiento) del delito.....	364
IV. El delito imposible (tentativa inidónea)	364
V. El desistimiento voluntario.....	368
LECCIÓN 14. TIPOS DE AUTORÍA Y TIPOS DE PARTICIPACIÓN:	
CONCEPTO DE AUTOR Y AUTORÍA MEDIATA	373
I. El concepto de autor.....	376
1. Sentido doctrinal y sentido legal del término «autor».....	376
2. El concepto unitario de autor.....	379
3. El concepto extensivo de autor.....	380
4. El concepto restrictivo de autor	381
A) Teoría objetivo-formal.....	382
B) Teoría objetivo-material.....	382
C) La teoría del dominio del hecho	383
D) Posición personal.....	385
E) Concepto de autor en los delitos imprudentes	386
II. La autoría mediata.....	390
1. Concepto	391
2. Los casos de autoría mediata	392
A) Instrumento que actúa sin antijuridicidad	392
a) Falta de concurrencia de la parte objetiva del tipo	392
b) Falta de concurrencia de la parte subjetiva del tipo	394
c) Concurrencia de causas de justificación	395
B) Instrumento que actúa sin posibilidad de imputación personal	395
3. Tentativa y omisión en la autoría mediata.....	396
4. Límites de la autoría mediata	397

LECCIÓN 15. TIPOS DE AUTORÍA Y TIPOS DE PARTICIPACIÓN:	
COAUTORÍA Y PARTICIPACIÓN.....	399
I. La coautoría	403
1. Concepto.....	403
2. Delimitación de la coautoría	404
II. La participación.....	409
1. Consideraciones generales.....	409
2. Fundamento del castigo de la participación.....	410
3. La accesoriedad de la participación.....	412
4. La inducción.....	417
5. La cooperación.....	422
LECCIÓN 16. AUSENCIA DE ANTIJURIDICIDAD. – LEGÍTIMA	
DEFENSA.....	429
I. Ausencia de antijuridicidad: consideraciones generales	432
II. La legítima defensa	442
1. Fundamento	444
2. Requisitos.....	446
A) Agresión ilegítima	447
a) La agresión.....	447
b) La ilegitimidad de la agresión	449
c) Actualidad de la agresión	450
d) El problema de la rina.....	451
B) Defensa necesaria	452
a) Bienes defendibles.....	452
b) Necesidad de la defensa.....	453
c) Elemento subjetivo de la defensa.....	455
C) La falta de provocación suficiente	455
3. La legítima defensa putativa.....	457
LECCIÓN 17. ESTADO DE NECESIDAD.....	459
I. Concepto.....	461
1. Definición.....	461
2. Estado de necesidad, legítima defensa y cumplimiento de un	
deber	462
A) Estado de necesidad, legítima defensa y cumplimiento de un	
deber	462
B) Estado de necesidad y colisión de deberes.....	464
II. Fundamento y clases.....	466

III. Elementos.....	470
1. El estado de necesidad.....	471
A) Peligro de un mal propio o ajeno.....	471
B) Necesidad de lesionar un bien jurídico de otra persona o de infringir un deber.....	476
a) La lesión de un bien jurídico de otra persona o infracción de un deber.....	477
b) La necesidad (carácter absoluto).....	478
C) El elemento subjetivo.....	479
2. «Que el mal causado no sea mayor que el que se trate de evitar»..	480
3. «Que la situación de necesidad no haya sido provocada intencionadamente por el sujeto».....	484
4. «Que el necesitado no tenga, por su oficio o cargo, obligación de sacrificarse».....	486
IV. Estado de necesidad putativo.....	488
LECCIÓN 18. CUMPLIMIENTO DE UN DEBER Y EJERCICIO DE UN DERECHO. LA OBEDIENCIA DEBIDA.....	489
I. Cumplimiento de un deber y ejercicio de un derecho.....	491
1. Fundamento, naturaleza y función del art. 20, 7º CP.....	491
2. Contenido del art. 20, 7º.....	494
3. Cumplimiento de un deber.....	494
4. Ejercicio de un derecho.....	499
A) Derechos no procedentes de un oficio o cargo.....	500
B) Derechos procedentes de un oficio o cargo.....	504
II. La obediencia debida.....	508
1. Planteamiento.....	508
2. Las órdenes antijurídicas.....	508
3. Requisitos de forma.....	509
4. Requisitos de contenido.....	510
5. Fundamento y naturaleza dogmática.....	514
6. La obediencia doméstica y laboral.....	516
LECCIÓN 19. ENTRE LA JUSTIFICACIÓN Y LA EXCLUSIÓN DE LA TIPICIDAD: CONSENTIMIENTO Y ADECUACIÓN SOCIAL.....	519
A.EL CONSENTIMIENTO DE LA VÍCTIMA.....	522
I. Concepto y clases.....	522
II. Naturaleza dogmática.....	524
III. Ámbito de aplicación.....	526
IV. Requisitos.....	531
V. El consentimiento presunto.....	533
B.LA ADECUACIÓN SOCIAL.....	534

LECCIÓN 20. LA IMPUTACIÓN PERSONAL: TEORÍA GENERAL	539
I. Imputación personal y culpabilidad.....	544
II. Evolución histórico-dogmática de la categoría de culpabilidad.....	545
1. La concepción psicológica de la culpabilidad	545
2. La concepción normativa de la culpabilidad	547
3. La concepción «puramente normativa» del finalismo	548
III. Antijuridicidad e imputación personal.....	549
IV. Las condiciones de la imputación personal del injusto penal	551
1. La infracción personal de una norma de determinación	551
2. La responsabilidad penal del sujeto	553
V. Fundamento material de la imputación personal	554
1. La doctrina de la libertad de voluntad	554
2. La idea de la necesidad de pena	555
3. La posibilidad de motivación normativa como condición de la infracción de una norma de determinación	557
4. La anormalidad motivacional como fundamento de la exclusión de la responsabilidad penal	557
LECCIÓN 21. EL ERROR DE PROHIBICIÓN.....	563
I. Planteamiento.....	565
II. Naturaleza dogmática y tratamiento jurídico en la doctrina.....	565
III. Problemática del error de prohibición en España	572
LECCIÓN 22. INIMPUTABILIDAD: LA ANOMALÍA O ALTERACIÓN PSÍQUICA NO TRANSITORIA.....	579
I. La inimputabilidad en general.....	581
II. La anomalía o alteración psíquica no transitoria	585
1. Evolución histórica de la eximente. Fórmulas biológicas, psicológicas y mixtas.....	585
2. Análisis de la eximente	587
A) El presupuesto psiquiátrico: la «anomalía o alteración psíquica» no transitoria.....	587
B) El efecto de inimputabilidad	591
3. Las medidas de seguridad previstas	595
LECCIÓN 23. INIMPUTABILIDAD: TRASTORNO MENTAL TRANSITORIO, MINORÍA DE EDAD Y ALTERACIÓN DE LA PERCEPCIÓN	599
I. El trastorno mental transitorio	601
1. Origen histórico.....	602
2. El efecto psicológico del trastorno mental transitorio.....	603

3. Elementos diferenciales respecto de las anomalías o alteraciones psíquicas duraderas	604
4. La no provocación del delito	606
5. La intoxicación por alcohol u otras drogas	606
6. El síndrome de abstinencia	609
7. Medidas de seguridad	609
II. La minoría de edad penal	610
III. La alteración de la percepción como eximente	614
Lección 24. NO EXIGIBILIDAD» Y MIEDO INSUPERABLE.....	617
I. «No exigibilidad» y causas de exculpación	618
II. El miedo insuperable	623
1. Significado y fundamento	623
2. Análisis	625
A) El miedo insuperable.....	625
B) El miedo causado por error.....	626
LECCIÓN 25. LAS CIRCUNSTANCIAS MODIFICATIVAS DE LA RESPONSABILIDAD	629
I. Las circunstancias modificativas en general	630
II. Circunstancias atenuantes.....	634
1. Eximentes incompletas	634
2. Las atenuantes ordinarias	636
A) Clasificación	636
B) Atenuantes que disminuyen el grado de imputación personal	636
a) La adición como atenuante	636
b) Estado pasional (art. 21, 3 ^a)	637
C) La confesión de la infracción (art. 21, 4 ^a) y la reparación del	639
daño (art. 21, 5 ^a), como circunstancias posteriores al delito ..	639
3. La atenuante de dilaciones indebidas (art. 21.6 ^a CP)	641
4. Las atenuantes analógicas.....	644
LECCIÓN 26. LAS CIRCUNSTANCIAS MODIFICATIVAS (CONTINUACIÓN: AGRAVANTES Y MIXTA)	647
I. Naturaleza dogmática de las circunstancias agravantes	648
II. Clasificación de las circunstancias agravantes	649
1. Circunstancias objetivas.....	649
2. Circunstancias subjetivas	649
III. Análisis de las distintas agravantes	650
1. Circunstancias objetivas.....	650
A) Agravantes que denotan mayor peligrosidad del hecho.....	650
a) Por la especial facilidad de comisión	650

b) Por la especial facilidad de impunidad.....	653
c) Por ambas razones	653
B) El ensañamiento como agravante que supone un ataque más extenso	653
2. Circunstancias subjetivas	654
A) Circunstancias que expresan un móvil particularmente indeseable	654
a) El precio, la recompensa o la promesa	654
b) Motivos racistas y otros discriminatorios	656
B) La reincidencia, como circunstancia que expresa una actitud más contraria al Derecho	657
a) Elemento de pasado.....	659
b) Elemento de presente.....	660
c) Elemento relacional	661
IV. La circunstancia mixta de parentesco.....	662
LECCIÓN 27. UNIDAD Y PLURALIDAD DE DELITOS. CONCURSO DE LEYES	665
I. La unidad de hecho (o de acción).....	667
II. El concurso de delitos.....	674
1. El concurso ideal de delitos.....	674
2. El concurso medial (delito medio para cometer otro).....	677
3. Tratamiento del concurso ideal y del concurso medial.....	678
4. El concurso real.....	680
III. El concurso de leyes	681
1. Concepto	681
2. Los principios de solución del concurso de leyes.....	683
A) Principio de especialidad	683
B) Principio de subsidiariedad	684
C) Principio de consunción.....	685

TERCERA PARTE

LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL DELITO

LECCIÓN 28. EL SISTEMA DE PENAS EN EL CÓDIGO PENAL: GENERALIDADES. – LA ABOLICIÓN DE LA PENA DE MUERTE	691
I. Líneas generales de evolución de los sistemas penales contemporáneos	693
II. Orientación político-criminal del sistema de penas del Código penal	696
III. El sistema de penas del Código penal en general.....	699
IV. La abolición de la pena de muerte.....	703

LECCIÓN 29. LAS PENAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD, SU SUSPENSIÓN Y SU SUSTITUCIÓN	711
I. Evolución histórica	714
II. Las penas privativas de libertad en el Código penal	719
III. La suspensión de la ejecución de las penas privativas de libertad....	725
IV. La sustitución de la pena	736
LECCIÓN 30. LAS DEMÁS PENAS.....	741
I. Penas privativas de otros derechos	742
1. Planteamiento	742
2. Penas de inhabilitación.....	743
3. La privación de otros derechos.....	745
4. El trabajo en beneficio de la comunidad	747
5. Penas accesorias	748
II. La pena de multa	750
LECCIÓN 31. DETERMINACIÓN DE LA PENA.....	757
I. Planteamiento.....	758
II. Determinación legal, determinación judicial y determinación penitenciaria de la pena	759
III. Evolución de la determinación de la pena en el Derecho español ...	761
IV. La determinación legal de la pena en el Código penal vigente	762
1. La determinación del marco penal	762
2. La concreción legal del marco penal	765
V. La determinación judicial de la pena	768
Lección 32. CUMPLIMIENTO DE LAS PENAS PRIVATIVAS DE LIBERTAD	775
I. Cumplimiento de las penas privativas de libertad e individualización penitenciaria de la pena	777
II. Bases legales del cumplimiento de la pena.....	778
III. La individualización administrativa y judicial	783
LECCIÓN 33. EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL Y SUS EFECTOS	793
I. Extinción de la responsabilidad penal.....	794
1. Planteamiento	794
2. Causas de extinción	794
A) La muerte del sujeto.....	795
B) El cumplimiento de la condena	795

C) Remisión definitiva de la pena.....	796
D) El indulto	796
E) El perdón del ofendido.....	798
F) La prescripción del delito y de la pena.....	799
II. Los antecedentes penales y su cancelación.....	815
1. Los antecedentes penales	815
2. La cancelación de antecedentes penales	816
Lección 34. MEDIDAS DE SEGURIDAD, CONSECUENCIAS ACCESORIAS Y PENAS PARA PERSONAS JURÍDICAS	819
A.LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD	820
I. Antecedentes	820
II. Principios generales del sistema de medidas de seguridad	821
III. Medidas de seguridad imponibles.....	822
IV. En especial, la nueva medida de seguridad de libertad vigilada.....	825
V. Cesación, sustitución, suspensión y quebrantamiento de las medidas de seguridad	829
B.LAS CONSECUENCIAS ACCESORIAS.....	831
I. El comiso.....	831
II. La nueva consecuencia accesoria de obtención y registro de identificadores de ADN.....	836
III. Medidas aplicables a entidades sin personalidad jurídica.....	837
C. PENAS PARA PERSONAS JURÍDICAS	838
I. Rasgos fundamentales del nuevo sistema de responsabilidad penal de la persona jurídica.....	839
II. Vías de imputación de la responsabilidad penal a la persona jurídica	841
III. Responsabilidad penal de la persona jurídica y responsabilidad del autor del delito	844
IV. Circunstancias atenuantes.....	845
V. Penas previstas para personas jurídicas	847
VI. Determinación de la pena	848
ÍNDICE ANALÍTICO	851