

ÍNDICE

Derecho penal Fundamentos de la responsabilidad (3a. ed.)

Autor: Juan Ignacio Piña Rochefort

Editorial Thomson Reuters /2023

www.librotecnia.cl

	Página
Prólogo a la tercera edición.....	XV
Abreviaturas.....	XIX

CAPÍTULO I

INTRODUCCIÓN AL DERECHO PENAL

I. Introducción	1
1. Generalidades	1
2. La diferenciación del sistema jurídico-penal.....	6
2.1. Sistemas sociales como porción de la sociedad.....	6
2.2. Formación de un subsistema: la ruptura del equi- librio de especialización.....	10
2.3. La relación entre el sistema jurídico-penal y su en- torno	13
2.4. Las fronteras del sistema jurídico-penal	17
2.5. La función: bisagra entre clausura y apertura	19
2.6. Rigidez del Código Culpable/No Culpable: pro- gramación condicional en la operación.....	21
2.7. El proceso evolutivo de diferenciación del sistema jurídico-penal	24
a) La diferenciación como proceso histórico	24

b) La diferenciación del sistema del Derecho como proceso funcional	27
3. Distinción entre Derecho penal y Dogmática penal	29
3.1. Generalidades.....	29
3.2. Una primera fuente de problemas: la ubicación de la dogmática	33
3.3. El desacoplamiento entre dogmática y derecho.....	35
3.4. Apertura y clausura en la dogmática penal	44
4. Marco de referencia de la función del Derecho penal: bienes jurídicos y expectativas sociales.....	55
II. La función del Derecho penal	62
1. Generalidades	62
2. El sistema social como sistema de expectativas.....	64
3. Defraudación de expectativas y sus consecuencias.....	68
4. Núcleo normativo de la sociedad y Derecho penal	70
5. Reestabilización normativa <i>versus</i> protección de bie- nes jurídicos.....	74
6. Reestabilización normativa como función del Derecho penal: Pena y absolución como mecanismo	80
7. Función del Derecho penal y finalidades de la pena	84
7.1. Generalidades.....	84
7.2. Retribución o teorías absolutas	87
7.3. Prevención o teorías relativas	92
a) Prevención especial.....	93
b) Prevención general.....	98
i. Prevención general negativa o intimidato- ria.....	99
ii. Prevención general positiva o reafirmato- ria.....	102

	Página
iii. Críticas a la prevención general positiva.....	104
iii.1. Prevención general positiva y fidelidad al Derecho.....	104
iii.2. Prevención general positiva como mo- delo autoritario/conservador.....	108
iv. Alcance de la prevención general positiva.....	113
7.4. Teorías mixtas o unitarias.....	114
8. Función del Derecho penal y medidas de seguridad.....	115
III. Las fronteras del Derecho penal frente a otras áreas del Derecho.....	118
1. Generalidades.....	118
2. Derecho penal y Constitución Política.....	121
2.1. Fundamentos.....	121
2.2. Estructuras constitucionales de constricción.....	125
a) Principio de legalidad.....	125
b) Prohibición de presumir de derecho la respon- sabilidad penal.....	126
c) Prohibición de confiscación de bienes y pérdida de derechos previsionales.....	127
2.3. Estructuras de interpenetración del sistema político.....	128
a) Generalidades.....	128
b) Inviolabilidad de parlamentarios.....	129
c) Indulto presidencial.....	130
d) Amnistía.....	132
2.4. Estructuras constitucionales de exasperación.....	134
a) El estatuto constitucional de los delitos terro- ristas.....	134
3. El Derecho penal y el sistema procesal.....	137
3.1. Generalidades.....	137

3.2. La función judicial como fuente del Derecho vigente	138
3.3. El proceso penal como clausura del sistema.....	140
3.4. La obtención de la decisión: el código del sistema jurídico-penal	141
a) Generalidades	141
b) La programación condicional en la decisión penal	146
c) ¿Programas orientados a fines en la obtención de la decisión?	149
3.5. El trilema regulatorio (como dilema– en la regulación procedimental).....	155
3.6. Condiciones de legitimidad procedimental de la decisión penal: la <i>nulla poena sine iudicio</i> en el sistema acusatorio	159
4. Derecho penal y Derecho administrativo	161
4.1. Generalidades.....	161
4.2. Los rendimientos de una distinción formal del ilícito penal y el ilícito administrativo.....	166
4.3. La distinción dogmática: sujeción especial (correctiva o disciplinal) y sujeción general (gubernativa)	168
4.4. Penas y sanciones gubernativas	169
a) El eje tradicional de la discusión: la diferencia cualitativa o cuantitativa entre penas y sanciones administrativas gubernativas.....	170
b) Una primera aproximación: normas subyacentes y <i>ultima ratio</i>	174
c) Las zonas de pretensión punitiva múltiple	178
4.5. Legitimación del sistema sancionatorio estatal	182
a) La necesidad de legitimación	182

	Página
b) La forma de aplicación de los principios de garantía al Derecho Administrativo sancionador	187
c) Competencia adjudicatoria de la Administración como práctica punitiva del Estado	189
i. Consideraciones sobre la diferencia entre el Derecho penal y el Derecho administrativo sancionador	189
ii. Sobre la aplicación de los principios penales a la práctica punitiva del derecho administrativo sancionador	191
d) Legitimidad en el tratamiento concursal de delitos e infracciones	196
i. Pluralidad de acciones y pluralidad de infracciones	198
ii. Concurso de infracciones	199
iii. Concurso real o material	200
iv. Concurso ideal	201
v. Respuestas que entrega la regulación penal a los concursos de delitos	202
vi. La regulación positiva del concurso de infracciones en el Derecho administrativo sancionador	203
4.6. Penas y sanciones disciplinares	204
4.7. Excurso: Medidas de seguridad y corrección y Derecho administrativo	207

CAPÍTULO II

FUNDAMENTOS DE LA RESPONSABILIDAD PENAL

I. Introducción: expectativas sociales y defraudación	211
II. La determinación de lo prohibido	214

	Página
III. Deberes Negativos y Deberes Positivos en el Sistema de Imputación.....	220
1. El núcleo semántico del sistema de imputación	220
1.1. El primer principio: el Principio del Daño o la obligación negativa de <i>neminem laedere</i>	221
1.2. El segundo principio: deberes positivos especiales y omisiones	224
1.3. Acciones y omisiones en los deberes negativos y positivos especiales	228
2. La periferia semántica: los deberes positivos generales.....	232
2.1. Las obligaciones solidarias como deberes positivos generales.....	232
2.2. Acciones y omisiones en los deberes positivos generales	245
IV. Responsabilidad por organización y responsabilidad institucional.....	247
1. Fundamentos de la distinción	247
2. Responsabilidad por organización como defraudación del rol “persona”.....	251
3. Responsabilidad institucional como defraudación de un rol especial.....	255
4. El problema de la solidaridad en el binomio responsabilidad institucional y responsabilidad por organización	257
4.1. Generalidades.....	257
4.2. La solidaridad como fuente de deberes.....	260
4.3. Deberes de solidaridad y evolución social. La búsqueda del injusto en la solidaridad.....	265
a) Consideraciones generales	265
b) La solidaridad en las comunidades: similaridad y pertenencia	269

c) Solidaridad social: la estructuración de la diferencia	273
4.4. Fundamentos jurídicos y políticos de la solidaridad.....	285
V. Esquema general de los deberes.....	297
VI. Competencia por organización y competencia institucional en el delito omisivo	307
1. Generalidades	307
2. Las fuentes de las posiciones de garante	310
2.1. Generalidades.....	310
2.2. Problemas orientadores.....	313
2.3. La búsqueda de criterios materiales.....	315
a) De la teoría de las funciones a las aproximaciones sociales	315
b) Aproximación a las posiciones de garante a través del rol social.....	319
i. Bärwinkel y los primeros intentos	319
ii. Problemas	321
3. Determinación de las posiciones de garante a partir del rol social	323
3.1. A modo de introducción.....	323
3.2. Posiciones de garante emanadas del rol “persona”.....	325
a) Límites.....	326
b) La asunción como responsabilidad por organización	330
3.3. Posiciones de garante emanadas de roles especiales	332
<i>Excursus</i> : la diferencia entre asunción y confianza especial.....	334

CAPÍTULO III
LA LEGITIMACIÓN DEL DERECHO PENAL

I. Generalidades	339
1. Legitimación y función.....	339
2. El sistema jurídico-penal como destinatario de expectativas.....	341
3. Las estructuras de legitimidad del sistema jurídico-penal.....	343
II. La legitimación formal del Derecho penal.....	346
1. El principio de legalidad.....	346
1.1. El principio de legalidad como logro evolutivo.....	346
1.2. Principio de legalidad y determinación primaria de lo prohibido.....	351
1.3. Antecedentes históricos del principio de legalidad en Derecho penal.....	353
1.4. Fuentes del principio de legalidad en el Derecho penal chileno.....	355
1.5. Características de la ley penal para que cumpla la función de legitimación de la intervención penal.....	357
1.6. Problemas que enfrenta el Principio de Legalidad.....	359
a) Leyes penales en blanco (<i>nullum crimen, nulla poena sine lege scripta</i>).....	359
b) Integración analógica (<i>nullum crimen, nulla poena sine lege stricta</i>).....	365
1.7. Los efectos de la ley penal en el tiempo: la irretroactividad de la ley penal (<i>nullum crimen, nulla poena sine lege praevia</i>) y el principio de favorabilidad.....	368
a) Generalidades.....	368
b) La determinación de la favorabilidad.....	371
c) Hito de aplicación de la ley posterior favorable.....	373

	Página
d) Tratamiento de casos problemáticos	373
i. La ley intermedia	373
ii. La ley temporal	374
1.8. Excepciones aparentes al Principio de Legalidad	376
a) Las medidas de seguridad	377
b) La analogía interpretativa	379
c) Tipos normativamente abiertos	380
2. <i>Nulla poena sine iudicio (Nemo damnetur nis per legale iudicium)</i>	381
2.1. Generalidades	381
2.2. El sistema acusatorio: la contradicción como bisagra orgánico-procedimental	382
2.3. La dialéctica en el proceso	385
2.4. Garantías de las funciones que integran el proceso	388
a) Garantías de la función decisoria	388
i. Juez independiente	388
ii. Juez imparcial	389
iii. Juez natural	390
b) Garantías de la función persecutora	391
i. Función de persecución autónoma	391
ii. Función de persecución oficial	391
iii. Función de persecución objetiva	392
iv. Función de persecución responsable	393
v. Función de persecución orientada político-criminalmente	394
c) Garantías de la función defensora	396
i. Función de defensa técnica	396
ii. Función de defensa eficaz	396
iii. Función de defensa compatible	396

	Página
2.5. Garantías procedimentales	397
a) Derecho al juicio previo	397
b) Derecho a un juicio oral y público	398
i. El principio de inmediación.....	399
ii. El principio de continuidad/concentración	399
c) Derecho a un juicio oportuno	399
d) Derecho a un juicio controvertido	400
i. Derecho de defensa.....	401
ii. Derecho a la presunción de inocencia	401
iii. <i>In dubio pro reo</i>	402
e) Derecho a una persecución única (<i>non bis in idem</i> procesal)	404
III. La legitimación material.....	404
1. El principio de subsidiariedad	405
2. El principio de fragmentariedad	406
3. El principio del hecho.....	407
4. El principio de humanidad de las penas	409
5. El principio de igualdad.....	413
Excurso: El llamado “Derecho penal del enemigo” como vulneración del principio de igualdad	415
6. El principio de proporcionalidad	419
7. El principio de culpabilidad.....	423
7.1. Generalidades.....	423
7.2. Configuración funcional de la culpabilidad	426
Excurso: concepto funcional de culpabilidad y libertad.....	431
8. El principio de lesividad.....	437
8.1. Generalidades.....	437

8.2. Los problemas de la teoría tradicional sobre el bien jurídico 438

8.3. El verdadero alcance del “bien jurídico” 442

9. El principio *non bis in idem*..... 445

CAPÍTULO IV

ESTRUCTURAS FUNDAMENTALES DE IMPUTACIÓN

I. La conducta y su significado 451

 1. La conducta como “objeto” de observación 451

II. El rol social..... 456

 1. Generalidades 456

 2. La teoría del rol 457

 3. Las fuentes de los roles..... 462

 4. El rol en el sistema jurídico-penal 465

 5. Rol social y responsabilidad 467

 6. El rol “persona” y su defraudación..... 468

 7. Los roles especiales y su defraudación..... 471

III. Imputación y causalidad..... 473

 1. De la causalidad a la imputación 473

 1.1. Generalidades..... 473

 1.2. La insuficiencia de la causalidad 476

 1.3. La incidencia del observador en la apreciación de la causalidad o la imputación 480

 1.4. Los límites de la atención 484

 1.5. Imputación y sentido..... 489

 1.6. Explicación e imputación..... 492

 1.7. Imputación: contingencia y evitabilidad 495

 2. Imputación y función del sistema jurídico-penal 500

 2.1. Ubicación de la imputación: la evitabilidad..... 500

	Página
2.2. Imputación objetiva de comportamiento como de- terminación del deber.....	503
2.3. Corolario	508
IV. Imputación Objetiva.....	509
1. Introducción.....	509
1.1. Sobre lo objetivo y lo subjetivo en el tipo penal.....	509
1.2. La función del rol.....	514
1.3. El rol como base de la imputación objetiva (de com- portamiento).....	517
2. La imputación objetiva de comportamiento	523
A. La superación del riesgo permitido.....	523
A.1. El problema	523
A.2. Determinación del riesgo permitido y rol social	526
a) Determinación de riesgos y «operación ac- tual» de «esta» sociedad	527
b) Rol, riesgo permitido y ubicación en la teoría del delito	529
c) La determinación del riesgo permitido y la normatividad social.....	530
d) Un principio fundamental: «si no puedes, ¡detente!»	534
A.3. ¿Garantiza la conducta conforme al rol que no se ha superado el riesgo permitido?.....	535
B. El principio de confianza	537
B.1. Fundamentos de la confianza	537
B.2. Ámbitos de confianza.....	543
B.3. Los límites del principio de confianza.....	546
a) ¿Cuándo no se puede confiar?	546
b) Principio de confianza y división del tra- bajo.....	551

c) Principio de confianza e inimputables o terceros incapaces	554
d) Desconfianza en roles y desconfianza en individuos.....	556
B.4. A modo de síntesis.....	559
C. La prohibición de regreso	560
C.1. Puntos de partida	560
C.2. Problemas	566
C.3. A modo de síntesis.....	576
C.4. Prohibición de regreso y conocimientos especiales	578
a) El caso de los conocimiento especiales	578
b) Conocimientos especiales e «instrumentalización del rol»	584
c) Conocimientos especiales y posición de garante institucional.....	586
D. Imputación al ámbito de responsabilidad propio	587
3. Imputación objetiva de resultado (o en sentido estricto).....	595
3.1. Cuestiones generales.....	596
3.2. La consideración de cursos causales hipotéticos: el problema del comportamiento alternativo ajustado a Derecho	600
3.3. La exclusión del riesgo frente a riesgos concurrentes.....	605
3.3.1. La concurrencia de riesgos simultáneos	605
3.3.2. Riesgos subsecuentes.....	607
3.4. El problema del transcurso del tiempo entre la conducta típica y el resultado.....	610
V. El conocimiento.....	612
1. Introducción.....	612
2. La construcción binaria del tipo subjetivo.....	614

	Página
3. La presencia transversal del conocimiento en el dolo y la imprudencia	617
4. El objeto de conocimiento y su procesamiento cognitivo	618
4.1. El conocimiento en la imprudencia.....	620
a) Conocimiento e imprudencia inconsciente	621
b) El tránsito de la imprudencia inconsciente a la consciente: los sistemas cognitivos	624
c) Conocimiento e imprudencia consciente.....	628
4.2. Conocimiento y dolo.....	629
4.3. ¿Y la voluntad?	632
Bibliografía	635
CÓMO ACCEDER A ESTE LIBRO DIGITAL A TRAVÉS DE THOMSON REUTERS PROVIEW	695