

# Derecho penal moderno Parte general 2 tomos

Autor: Jorge Reyes Véliz

Editorial Metropolitana /2012 y 2022

www.librotecnia.cl

## ÍNDICE

### TOMO I

<b>PRESENTACIÓN</b> .....	7
---------------------------	---

### CAPITULO I

<b>1.- EL DERECHO PENAL</b> .....	15
1.1- Concepto .....	15
<b>2.- EL FUNCIONALISMO</b> .....	18
2.1- Principales puntos de discusión .....	21
2.2.- Características del funcionalismo .....	23
2.3.- Funcionalismo y Derecho penal .....	25
<b>3.- TEORÍA DE SISTEMAS. APOORTE DE LUHMANN</b> .....	28
3.1- El sistema psíquico.....	33
3.2- El sistema social .....	34
3.3- Una sociedad sin hombres.....	35
3.4- Composición social .....	38
3.5- Límites de los sistemas sociales .....	41
3.6- Comunicación y sistema social .....	42
3.7- El Derecho como subsistema.....	44
3.8.- El Derecho penal.....	46
3.9.- A modo de resumen .....	49
<b>4.- INFLUENCIA DE LUHMANN EN JAKOBS</b> .....	51
4.1.- Sociedad.....	55

www.librotecnia.cl

4.2.- Contactos anónimos .....	56
4.3.- Derecho penal y sociedad.....	60
4.4.- Concepto de persona.....	61
4.5.- Comunicación .....	70
a.- La comunicación instrumental.....	70
b.- La comunicación personal .....	71
c.- La coexistencia de los tipos de comunicación .....	72
4.6.- Bien jurídico .....	73
a.- Concepto.....	73
b.- Como se genera la ley penal.....	74
c.- Funciones del bien jurídico.....	75
d.- Bien jurídico en Jakobs.....	75
e.- Bienes y bienes jurídicos.....	77
f.- Deberes negativos y positivos .....	78
g.- Bien Jurídico y Rol .....	81
h.- Lesión de la vigencia de la norma y la pena.....	83

## CAPITULO II

<b>1.- DERECHO PENAL OBJETIVO.....</b>	<b>85</b>
1.1.- Conceptos fundamentales .....	85
1.2.- Definiciones.....	87
1.2.1.- Conceptos formales.....	87
1.2.2.- Conceptos sustanciales .....	88
<b>2.- CLASIFICACIÓN DEL DERECHO PENAL .....</b>	<b>93</b>
2.1.- Derecho Penal Sustantivo: (ius poenalis) .....	94
a.- Dogmática jurídico-penal .....	95
b.- Política criminal .....	96
2.2.- Derecho Penal Subjetivo: (ius puniendi).....	97
2.3.- Derecho Penal Ejecutivo .....	98

<b>3.- CARACTERÍSTICAS DEL DERECHO PENAL .....</b>	<b>99</b>
3.1.- Derecho publico .....	99
3.2.- Regulador externo.....	100
3.3.- Normativo imperativo.....	100
3.4.- Aflictivo .....	101
<b>4.- FUNCIÓN DEL DERECHO PENAL .....</b>	<b>101</b>
4.1.- Función de control social .....	102
4.2.- Función de protección de bienes (jurídicos) y prevención de la criminalidad.....	104
4.3.- Función ético-social .....	106
4.4.- Función simbólica.....	108
<b>5.- PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DEL DERECHO PENAL MODERNO .....</b>	<b>110</b>
5.1.- Límites al ius puniendi.....	111
5.2.- El principio de legalidad.....	114
5.2.1.- Contenido del principio de legalidad.....	114
a.- Lex scripta o de reserva de la ley .....	115
b.- Lex stricta o de prohibición de la analogía.....	116
c.- Lex praevia o prohibición de la retroactividad.....	118
d.- Principio de taxatividad de la ley o lex certa .....	120
d.1.- Debilitación del mandato de certeza o determinación... 121	
a.- Las leyes penales en blanco .....	121
b.- La accesoriadad administrativa de acto .....	122
c.- Las cláusulas generales .....	122
d.- Aspectos procesales .....	123
5.3.- Principio de culpabilidad .....	124
5.3.1.- Culpabilidad y pena.....	125
5.3.2.- Manifestaciones del principio de culpabilidad.....	127
a.- La imputación subjetiva .....	127
b.- El sujeto responsable .....	127
5.3.3.- Crítica al principio de culpabilidad.....	128

5.4.- Principio de intervención mínima o de ultima ratio .....	130
a.- El principio de subsidiariedad o de última ratio legis.....	130
b.- El Derecho Penal tiene carácter fragmentario.....	131
5.5.- Principio del hecho .....	132
5.6.- Principio de protección de bienes jurídicos.....	133
5.7.- Principio de proporcionalidad .....	134
a.- Proporcionalidad abstracta .....	135
b.- Proporcionalidad concreta .....	135
c.- Parámetros de la proporcionalidad .....	136
a.- La gravedad del hecho.....	136
b.- La gravedad de la pena.....	136
5.8.- Principio de resocialización .....	136
5.9.- Principio de humanidad o respeto a la dignidad personal .....	137
5.10.- Principio ne bis in idem .....	139
5.11.- Principio de alternatividad.....	140
5.12.- Principio de igualdad .....	140
<b>6.- EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO PENAL.....</b>	<b>141</b>
6.1.- Periodo de la venganza o justicia privada .....	141
6.2.- Periodo de la venganza o justicia pública .....	142
6.3.- Periodo humanitario .....	143
6.4.- El Positivismo del siglo XIX.....	143
6.5.- Resocialización y dignidad de la persona .....	146
6.6.- El temor a la liberalización del derecho penal .....	147
<b>7.- EXCURSO.- EL NUEVO DERECHO PENAL DE LA SEGURIDAD .....</b>	<b>148</b>
1.- Prefiere la seguridad por sobre la libertad.....	148
2.- Delitos de peligro por sobre los de resultado.....	149
3.- Puede apreciarse claramente un Derecho de dos niveles.....	151
4.- Desarrolla la parte “especial” por sobre la parte general del Derecho Penal, aumentando el catalogo de delitos y aumentando las penas.....	151
5.- Se redirecciona el Derecho Penal desde la perspectiva del delincuente hacia la víctima.....	152

6.- Se vincula directamente con el Derecho Procesal Penal al limitar y disminuir el nivel de las garantías a los imputados .....	153
7.- Prevalen las soluciones alternativas al juicio oral .....	153
8.- La política criminal se enfoca en la tolerancia cero y la eliminación de la delincuencia menor y su arrastre a zonas de gettho .....	154
9.- Refortalecimiento de la labor del Juez como sujeto activo de la política criminal.....	155
10.- Un poder legislativo comprometido y promotor de las políticas de seguridad .....	156
11.- Penalidad dirigida a grupos sociales más que a un autor individual .....	157
12.- Conclusión .....	158

### CAPITULO III

<b>LA LEY PENAL.....</b>	<b>159</b>
1.- Concepto .....	160
2.- Fuentes .....	160
3.- La ley como fuente del Derecho penal.....	161
3.1.- Situación de la legislación irregular. ....	162
3.2.- Leyes penales “en blanco” .....	163
a.- Leyes penales en blanco propias .....	163
b.- Leyes en blanco impropias .....	164
c. La ley penal en blanco al revés .....	165
4.- La costumbre .....	165
5.- La jurisprudencia .....	166
6.- Doctrina .....	167
7.- Caracteres de la ley penal .....	167
a.- Aflictiva .....	168
b.- Obligatoria .....	168
c.- Irretroactiva .....	168
d.- Igualitaria .....	168

8.- Interpretación de la ley penal .....	168
8.1.- Fuentes de interpretación de la ley.....	170
a.- Auténtica .....	170
b.- Judicial .....	170
c.- Doctrinal .....	171
8.2.- Reglas de interpretación de la ley.....	171
a.- Interpretación gramatical .....	171
b.- Interpretación teleológica o axiológica .....	171
c.- Histórica .....	172
d.- Sistemática.....	172
e.- Elemento ético-social .....	172
9.- La analogía.....	172
<b>APLICACIÓN LEY PENAL EN EL ESPACIO .....</b>	<b>175</b>
1.- Territorio.....	177
1.1.- Territorio natural .....	177
a.- Territorio terrestre .....	177
b.- Territorio marítimo .....	177
c.- El espacio aéreo .....	178
1.2.- Territorio ficticio .....	179
a.- Las naves y las aeronaves .....	179
b.- Territorio ocupado por fuerzas armadas chilenas .....	179
2.- Lugar en que se entiende cometido el delito .....	180
3.- Excepciones al principio de la territorialidad .....	182
3.1.- Principio real o de defensa .....	182
3.2.- Principio de la personalidad.....	183
3.3.- Principio de universalidad .....	184
4.- La Extradición .....	187
4.1.- Requisitos de procedencia.....	187
a.- Requisitos relativos a los vínculos entre Estados.....	188
b.- Relativos a la calidad del hecho .....	188
b.1.- Principio de doble incriminación .....	188

b.2.- Principio de la mínima gravedad.....	188
b.3.- Principio de la exclusión de los delitos políticos .....	189
c.- Relativos a la calidad del delincuente.....	190
d.- Principio de punibilidad del acto .....	191
d.1.- Ni acción ni pena prescrita (Artículos 93 y 94 del Código penal).....	191
d.2.- Delito no amnistiado .....	191
d.3.- Que no exista pena cumplida .....	191
d.4.- Delincuente no absuelto .....	192
d.5.- Que la persona solicitada no se encuentre procesada en el país requerido por el delito que dio origen a la extradición (artículo 358 del Código Bustamante) .....	192
4.2.- Efectos de la extradición .....	192
a.- Denegada.....	192
b.- Concedida .....	192
<b>APLICACIÓN DE LA LEY PENAL EN EL TIEMPO.....</b>	<b>193</b>
1.- Determinación del momento de comisión del delito .....	194
2.- Retroactividad de la ley penal.....	197
a. Concepto de ley más favorable .....	198
b. Las leyes intermedias .....	198
c. Las leyes transitorias.....	199
<b>APLICACIÓN DE LA LEY PENAL EN LAS PERSONAS .....</b>	<b>200</b>
1.- Excepciones.....	200
1.1.- Excepciones de Derecho Internacional.....	200
a.- Jefes de estados extranjeros.....	200
b.- Representantes diplomáticos extranjeros .....	201
1.2.- Excepciones de Derecho interno.....	201
a.- Inviolabilidad parlamentaria.....	201
b.- Exención ministerial de los miembros de la Corte Suprema .....	202
<b>NORMA PENAL.....</b>	<b>202</b>

1.- Palabras previas .....	202
2.- Naturaleza de la norma jurídica.....	204
a.- Teorías imperativistas .....	204
b.- Teorías antiimperativistas.....	207
c.- Teorías eclécticas .....	208
3.- Funciones de la norma jurídica .....	209
a.- Función reguladora de la vida social.....	209
b.- Función de valoración y función de determinación.....	209
b.1.- La función de valoración.....	209
b.2.- Función de determinación .....	210
c.- Función de motivación .....	212
4.- Estructura de la norma penal .....	214
4.1.- Normas penales incompletas .....	214
4.2.- Norma primaria y secundaria .....	215
4.3.- Norma de conducta y norma de sanción.....	217
5.- Teoría de las normas de Binding y M. E. Mayer .....	218
5.1.- Karl Binding.....	218
5. 2.- Teoría de las normas de cultura.....	219
6.- Estructura comunicativa de las normas.....	220
7.- Norma jurídica y expectativas.....	223

## CAPITULO IV

### TEORÍA DEL DELITO (TEORÍA DE LA IMPUTACIÓN)

1.- Concepto .....	227
1.1.- Definición formal.....	228
1.2.- Definición doctrinaria .....	228
1.3.- Definición dogmática .....	228
2.- Formación del concepto de delito .....	229
3.- Situación en Chile.....	231
4.- Teoría del delito como medio de imputación.....	234



5.- Función de la teoría del delito .....	237
6.- Elementos de la teoría del delito .....	238
7.- Fundamentación de los elementos del delito .....	239
8.- Los niveles de imputación .....	242
9.- La imputación del delito a la luz de la imputación objetiva .....	244
a.- En los delitos de resultado.....	244
b.- En los delitos de omisión y en los formales o de mera actividad .....	249
10.- Toma de posición .....	250
<b>EVOLUCIÓN DOGMÁTICA JURÍDICO-PENAL DE LA TEORIA DEL DELITO ...</b>	<b>251</b>
1.- La imputación moral: los hegelianos .....	251
2.- El sistema clásico del delito: El método positivista.....	252
3.- El sistema neoclásico: El neokantismo (normativismo).....	255
4.- El finalismo: Las estructuras lógico-objetivas .....	257
5.- Tendencias actuales del Derecho penal .....	260
5.1.- Orientación político-criminal del sistema dogmático-el funcionalismo.....	261
5.2.- Claus Roxin.....	262
5.3.- Gunther Jakobs .....	264
5.4.- El retorno al Derecho penal liberal .....	267
a.- Liberalismo racionalista.....	268
b.- La escuela de Frankfurt.....	270
<b>ELEMENTOS DEL DELITO .....</b>	<b>272</b>
1.- La Acción.....	272
1.1.- El concepto .....	274
1.2.- Función de la Acción .....	276
1.3.- Acción versus tipicidad .....	277
1.4.- Teorías acerca de la acción .....	279
1.4.1.- Teoría causalista o clásica .....	279
1.4.1.1.- La relación de causalidad.....	282
1.4.1.2.- El problema de la omisión.....	284
1.4.1.3.- El causalismo en Latinoamérica.....	285

1.4.1.4.- Crítica.....	285
1.4.2.- Teoría Finalista .....	287
1.4.2.1.- Diferencias con el causalismo .....	294
1.4.2.2.- El problema de la imprudencia.....	294
1.4.2.3.- Ausencia de acción .....	298
a.- Hechos de los animales y las cosas inanimadas .....	298
b.- Los hechos cometidos por personas jurídicas o colectivas .....	298
c.- Las actividades meramente internas de una persona que no se manifiesten externamente .....	298
d.- La condición o estado de una persona .....	298
e.- Los hechos involuntarios .....	298
1.4.2.4.- Elementos de la acción .....	299
a.- Elementos externos de la acción.....	299
b.- Elementos internos de la acción .....	300
1.4.2.5.- Exclusión de la acción .....	302
a.- La fuerza física irresistible .....	302
b.- Los actos reflejos .....	303
c.- Los actos ejecutados en los estados de sueño o de inconsciencia .....	303
d.- Causa insuperable (artículo 10 N° 12 Código Penal) ....	303
1.4.2.6.- Críticas .....	304
1.4.3.- Teoría social de la acción.....	304
1.4.3.1.- Críticas .....	308
1.4.4.- Concepto negativo de acción .....	309
1.4.4.1.- Críticas .....	310
1.4.5.- Concepto personal de acción .....	311
1.4.5.1.- La esencia del concepto personal de acción.....	315
1.4.5.2.- Críticas .....	315
1.4.6.- El Funcionalismo.....	317
1.4.6.1.- Acción en Jakobs.....	319
1.4.6.2.- Primera etapa: la acción como causación de un resultado individualmente evitable.....	319

1.4.6.2.1.- Faz negativa .....	323
1.4.6.3.- Segunda etapa: la acción como causación de un resultado objetivamente imputable, evitable y culpable .....	323
1.4.6.4.- Críticas .....	327
1.4.6.5.- Toma de posición .....	329
1.4.6.5.1.- Criterios de imputación .....	330
a.- El rol de ciudadano .....	330
a.1.- Rol general y rol especial .....	330
a.1.1.- Rol común .....	331
a.1.2.- Deber de aseguramiento.....	332
a.1.3.- Deber de salvamento .....	334
a.1.3.1.- La injerencia.....	335
a.1.3.2.- La asunción.....	337
a.2.- Rol especial .....	339
a.2.1.- Límites de los deberes negativos y positivos .....	344
a.2.1.1.- El riesgo permitido.....	344
a.2.1.2.- La competencia de la víctima .....	344
a.2.1.3.- La prohibición de regreso .....	345
b.- La evitabilidad .....	345
b.1.- Posición de Kindhauser.....	346
c.- La posición de garante.....	348
<b>LA OMISIÓN .....</b>	<b>348</b>
1.- Distinción entre acción y omisión .....	349
2.- Clasificación: delitos de omisión y de comisión por omisión .....	352
2.1.- Delitos propios de omisión.....	352
2.1.1.- Tipicidad objetiva .....	353
2.2.- Delitos de omisión impropia (comisión por omisión).....	355
2.2.1.- La posición de garante .....	356
2.2.2.- Fuentes de la sanción en la comisión por omisión.....	358
2.2.3.- Fuentes de la Posición de Garante .....	359
a.- La ley.....	359

b.- El contrato .....	359
c.- El actuar precedente .....	360
d.- Las comunidades de vida o de peligro .....	361
e.- Principio de la equivalencia normativa.....	363
2.3.- Superación de la distinción entre acción y omisión .....	363
2.4.- Posición de Silva Sánchez.....	369
2.5.- Toma de posición.....	370
a.- Deberes negativos y positivos.....	370
a.1.- Deberes negativos .....	370
a.1.1.- Deber de aseguramiento .....	371
a.1.2.- Deber de salvamento .....	371
a.1.2.1.- La injerencia .....	372
a.1.2.2.- Deber de asunción.....	372
b.- Los deberes positivos.....	372
c.- La Imputación objetiva.....	373
<b>EL TIPO PENAL.....</b>	<b>374</b>
1.- Tipo y tipicidad.....	374
2.- Función del tipo penal .....	375
3.- Evolución de la tipicidad.....	379
3.1.- El tipo penal valorativamente neutro .....	379
3.2.- Los elementos subjetivos del injusto y el tipo subjetivo .....	380
3.3.- Los elementos normativos del tipo.....	380
3.4.- El tipo como indicio de la antijuridicidad.....	381
3.5.- Situación actual .....	381
3.5.1.- Posición de Roxin .....	381
3.5.2.- Imputación objetiva.....	382
4.- Clases de tipos penales .....	382
a.- Tipos penales cerrados y abiertos.....	382
b.-Tipos de lesión y de peligro .....	383
c.- Tipos penales comunes y especiales .....	383
d.- Tipos simples, calificados y privilegiados.....	385

e.- Tipos simples y complejos.....	385
f.- Tipos singulares y con pluralidad de hipótesis.....	385
g.- Tipos de delitos instantáneos y permanentes .....	386
h.- Tipos cualificados por el resultado .....	386
5.- Estructura del tipo penal.....	386
5.1.- Tipo objetivo y tipo subjetivo .....	386
5.1.1.- Tipo objetivo.....	388
a.- Elementos permanentes .....	388
a.1.- La acción típica .....	388
a.2.- Los sujetos.....	389
a.3.- La posición de garante.....	389
b.- Elementos ocasionales.....	390
b.1.- Objeto material.....	390
b.2.- Objeto jurídico del delito .....	391
b.3.- El lugar de la acción .....	391
b.4.- Formas de comisión .....	391
b.5.- El resultado .....	391
b.6.- Las circunstancias.....	392
c.- Elementos Normativos y Descriptivos.....	392
c.1.- Descriptivos.....	392
c.2.- Elementos Normativos .....	393
d.- El tipo en Jakobs.....	394
d.1.- Relación entre tipo e injusto.....	395
d.2.- Relación acción y tipo .....	395
d.3.- Teoría unitaria del tipo .....	396

**EL NEXO CAUSAL**

<b>TEORÍAS SOBRE LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD .....</b>	<b>398</b>
1.- Teoría de la equivalencia de las condiciones.....	398
2.- Teorías individualizadoras .....	400
a.- Teoría de la causalidad adecuada .....	402
b.- Teoría de la relevancia.....	403

c.- Teoría de la causalidad eficiente.....	405
d.- Teoría de la adecuación social .....	406
3.- La teoría de la imputación objetiva.....	409
3.1.- Imputación objetiva posición de Roxin.....	409
3.1.1.- La imputación objetiva en los delitos de lesión.....	412
3.1.2.- La creación de un riesgo no permitido .....	413
3.1.3.- Casos de exclusión de la imputación .....	414
a.- Exclusión de la imputación en supuestos de disminución del riesgo.....	414
b.- Exclusión de la imputación si falta la realización de un peligro .....	416
c.- La creación de peligro y los cursos causales hipotéticos .....	417
d.- La exclusión de la imputación en los casos de riesgo permitido.....	418
3.1.4.- La realización del riesgo no permitido.....	418
3.1.5.- Casos de exclusión de la imputación .....	418
a.- Se excluye la imputación si falta la realización del peligro (el peligro no se realiza) .....	418
b.- La exclusión de la imputación si falta la realización del riesgo no permitido.....	419
c.- La exclusión de la imputación en caso de resultados que no están cubiertos por el fin de protección de la norma de cuidado .....	421
d.- Conducta alternativa conforme a derecho y teoría del incremento del riesgo.....	422
3.1.6.- El alcance del tipo.....	424
3.1.7.- Casos de exclusión de la imputación .....	425
a.- La cooperación en una autopuesta en peligro dolosa.....	425
b.- La puesta en peligro de un tercero aceptada por este.....	426
c.- La atribución a la esfera de responsabilidad ajena.....	428
4.- La imputación en los delitos de peligro .....	430
5.- Teoría de la imputación objetiva en Gunther Jakobs.....	431
5.1.- Diferencias entre la visión de Roxin y Jakobs .....	432

5.2.- Enunciación general de la teoría de la imputación objetiva en Jakobs .....	433
6.- Análisis de la imputación objetiva en los delitos de dominio o de organización .....	437
6.1.- Imputación del comportamiento .....	438
a.- El Riesgo Permitido .....	439
a.1.- Como se determina el riesgo permitido .....	443
a.2.- Competencia por la creación de un riesgo penalmente prohibido .....	446
b.- El principio de confianza .....	447
b.1.- El principio de confianza como principio general del Derecho .....	450
b.1.2.- Ubicación dogmática .....	451
b.1.3.- El principio de confianza y la división del trabajo .....	452
b.1.4.- Límites al principio de confianza .....	453
a.- La confianza permitida .....	453
b.- Comportamiento antijurídico de un tercero .....	454
c.- Situación de terceros incapaces o imputables .....	455
d.- Existencia de especiales deberes de cuidado respecto a conductas antijurídicas o de deberes de desconfianza .....	457
c.- La Prohibición de Regreso .....	459
c.1.- Posición de Roxin .....	461
c.2.- Posición de Frisch .....	462
c.3.- Posición de Jakobs .....	464
d.- La imputación al ámbito de responsabilidad de la víctima .....	469
d.1.- Modelos de solución .....	470
a.- Modelo clásico .....	470
b.- El consentimiento .....	471
c.- La participación en una autopuesta en peligro y la heteropuesta en peligro .....	471
d.- La victimodogmática .....	472
e.- La imputación objetiva .....	473
d.2.- Su ubicación dentro de la imputación objetiva .....	474

d.3.- El principio de autorresponsabilidad .....	475
d.3.1.- Posición de Jakobs.....	478
d.4.- Presupuestos de configuración de una acción	
a propio riesgo.....	480
a.- La injerencia .....	483
b. Deberes en virtud de responsabilidad por organización ...	484
c.- Los deberes en virtud de responsabilidad institucional....	487
d.5.- Casos de autopuesta en peligro.....	488
d.5.1.- Primer grupo de casos: la participación en una	
autopuesta en peligro (el tercero posibilita que	
otro se ponga a sí mismo en peligro).....	488
d.5.2.- Segundo grupo de casos: el “consentimiento”	
no final en una autopuesta en peligro, realizada	
por otro .....	488
d.5.3.- Tercer grupo de casos: las acciones peligrosas	
de salvamento .....	489
d.5.4.- Cuarto grupo de casos: la creación de una nueva	
relación de riesgo por parte de la víctima, al violar	
sus deberes de autoprotección .....	490
d.5.5.- Quinto grupo de casos: Autopuesta en peligro	
para evitar un daño inminente.....	490
d.5.6.- Sexto grupo de casos: confluencia de riesgos.....	491
d.5.7.- Séptimo grupo de casos: provocación de suicidios ...	491
d.5.8.- Conclusión.....	492
6.2.- Figuras típicas que se configuran con la imputación	
del comportamiento .....	494
6.2.1.- Delitos de mera conducta .....	494
6.2.2.- Delitos de peligro abstracto.....	494
6.2.3.- Delitos de acumulación .....	494
6.2.4.- Tentativa en delitos de resultado .....	495
7.- La imputación objetiva del resultado.....	495
7.1.- Vínculo objetivo entre el comportamiento prohibido	
y el resultado .....	497
7.1.2.- Teorías explicativas.....	498



a.- Teoría de la evitabilidad .....	498
b.- Teoría del incremento del riesgo .....	498
c.- Teoría del fin de protección de la norma .....	499
7.1.3.- Explicaciones alternativas del resultado .....	500
a.- Casos de concurrencia de riesgos .....	500
a.1.- Riesgos concurrentes de una sola conducta .....	500
a.2.- Riesgos concurrentes de varias conductas .....	501
b.- Los riesgos derivados .....	502
b.1.- Creación de una situación de indefensión.....	502
b.2.- Riesgos derivados para terceros .....	503
b.3.- Riesgos derivados de cursos salvadores .....	503
b.4.- Transformación por otros del riesgo inicial .....	505
b.5.- Daños tardíos .....	505
7.1.4.- Teorías explicativas generales: criterios de interrupción del nexo de imputación.....	506
a.- Los supuestos de “comportamiento alternativo ajustado a derecho” y la doctrina del incremento del riesgo .....	506
b.- La relevancia del transcurso del tiempo entre conducta y resultado.....	508
c.- Riesgos concurrentes (ex post) .....	509
d.- Identidad entre objeto afectado por el riesgo inicial y objeto lesionado.....	510
e.- Diversidad de objeto puesto en riesgo y objeto lesionado....	511
f.- Confluencia de riesgos .....	514
7.1.5.- Figuras típicas que requieren de la imputación del resultado .....	515
a.- Delitos de peligro concreto .....	515
b.- Delitos de lesión.....	515
c.- Delitos calificados por el resultado.....	516
7.1.6.- La imputación objetiva en los delitos de infracción de un deber.....	516
a.- La imputación del comportamiento.....	517
b.- La realización del resultado.....	518

<b>EL TIPO SUBJETIVO</b> .....	519
1.- Relevancia de la distinción .....	519
2.- Evolución del tipo subjetivo .....	522
2.1.- Positivismo legal.....	522
2.2.- Los neokantianos.....	523
2.3.- El finalismo .....	523
2.4.- El funcionalismo .....	524
2.5.- Conclusión.....	525
3.- Formas del tipo subjetivo .....	526
3.1.- Diferencia entre el dolo y la culpa.....	526
3.2.- Teoría de la voluntad .....	526
3.3.- Teoría del conocimiento o de la representación .....	527
3.4.- Teoría del asentimiento o de la probabilidad .....	528
3.5.- Otras posturas .....	529
3.6.- Solución normativa.....	531
1.- La evitabilidad individual.....	531
2. La teoría de la probabilidad .....	532
<b>EL DOLO</b> .....	532
1.- Sentido normativo .....	533
2.- El dolo como conocimiento .....	534
2.1.- Elementos del conocimiento en el dolo .....	536
2.2.- El dolo y la conciencia de lo ilícito .....	539
2.2.1.- Teoría del dolo.....	539
2.2.2.- Teoría de la culpabilidad .....	540
2.3.- El dolo como voluntad .....	541
3.- Clases de dolo .....	542
3.1.- Dolo directo.....	542
3.2.- El dolo indirecto o de consecuencias necesarias.....	543
3.3.- Dolo eventual.....	544
3.3.1.- Teoría de la representación o de la posibilidad.....	545
3.3.2.- Teoría del consentimiento o de la aprobación.....	545

4.- Dolo alternativo .....	545
5.- Situación actual.....	546
6.- Elementos subjetivos especiales del tipo.....	547
7.- Consecuencias principales y secundarias.....	548
8.- La exclusión del dolo.....	549
8.1.- El error de tipo .....	549
8.1.1.- Formas del error de tipo.....	550
a.- Error por defectos cognitivos .....	551
b.- Error por defectos de valoración .....	551
b.1.- Error de la valoración de los sustratos materiales.....	551
b.2. Error en la valoración de circunstancias .....	551
8.1.2.- Relevancia normativa del error de tipo .....	551
a.- Criterios de determinación del error .....	552
a.1.- El criterio de vencibilidad .....	552
a.2.- Situación de los conocimientos especiales .....	553
9.- Situación en el Código penal chileno .....	553
<b>LA IMPRUDENCIA (LA CULPA) .....</b>	<b>554</b>
1.- Relación dolo-imprudencia.....	556
1.1.- Teoría clásica de la imprudencia.....	556
1.2.- Solución funcional .....	557
2.- El tipo en el delito culposo.....	560
2.1.- El tipo objetivo en la imprudencia.....	560
2.2.- Ubicación dogmática.....	561
2.2.1.- Naturaleza no normativa.....	561
a.- Teoría intelectualista .....	562
b.- Teoría del error.....	562
c.- Teoría de la previsibilidad .....	562
2.2.2.- Naturaleza normativa.....	564
a.- La imprudencia como infracción del deber objetivo de cuidado .....	<b>565</b>
a.1.- Ubicación dogmática .....	<b>566</b>

a.1.1.- El deber de cuidado como elemento de la culpabilidad.....	566
a.1.2.- El deber de cuidado como elemento de la antijuridicidad.....	567
a.1.2.a. El deber objetivo de cuidado como causa de justificación.....	568
a.1.2.b.- La infracción de la norma de cuidado como momento omisivo.....	568
a.1.2.c.- La doctrina de la acción final.....	569
2.2.3.- Naturaleza de la norma de cuidado.....	570
2.2.4.- Presupuesto del deber objetivo de cuidado.....	572
a.- Teoría subjetiva del peligro.....	572
b.- Teoría objetiva.....	572
c.- Teoría abstracta.....	573
d.- Teoría objetiva-subjetiva.....	573
e.- Concepto normativo de peligro.....	573
2.2.5.- Tipo subjetivo. Infracción del deber subjetivo de cuidado....	575
2.2.5.1.- Criterios delimitadores.....	577
a.- Previsibilidad objetiva.....	577
a.1.- La cognoscibilidad: deber subjetivo de cuidado.....	579
a.2.- La evitabilidad.....	580
3.- Visión funcional de la imprudencia.....	581
3.1.- Posición de Roxin: el riesgo permitido.....	581
3.2.- Posición de Jakobs: la cognoscibilidad.....	586
4.- Carácter excepcional de la incriminación.....	588
5.- Especies de culpa.....	589
a.- La culpa consciente (o con representación).....	589
b.- La culpa inconsciente (sin representación).....	589
6.- La antijuridicidad y culpabilidad en la culpa.....	590
7.- Clasificación.....	590
8.- El error de tipo en la culpa.....	591
9.- Combinación de dolo y culpa.....	591
a.- Delitos preterintencionales.....	591

b.- Delitos calificados por el resultado.....	592
b.1.- Situación en Chile .....	594
c.- El principio del “versari in re illicita” .....	595
<b>LA ANTIJURIDICIDAD .....</b>	<b>595</b>
1.- La Antijuridicidad como desvalor.....	596
1.1.- Conceptos .....	597
1.2.- Antijuridicidad formal y material .....	599
a.- Antijuridicidad formal .....	599
b.- Antijuridicidad material.....	600
c.- Situación actual.....	603
1.3.- Antijuridicidad objetiva y subjetiva.....	605
1.4.- Desvalor de acción y desvalor de resultado.....	606
1.5.- Situación del Código penal chileno .....	612
1.6.- Nuestra postura .....	612
<b>LAS CAUSALES DE JUSTIFICACIÓN.....</b>	<b>613</b>
1.- Concepto .....	613
2.- Fundamento .....	615
2.1.- Teorías monistas o unitarias.....	615
2.2.- Teorías pluralistas - dualistas .....	616
3.- Evolución.....	617
a.- Concepción causalista (objetiva) .....	617
b.- Concepción finalista (subjetiva) .....	617
c.- Posición de Jakobs .....	618
4.- Clasificación.....	618
4.1.- Causales que se fundan en ausencia de interés. Consentimiento del interesado .....	618
4.2.- Causales que se fundan en el principio del interés preponderante. Preservación de un derecho.....	621
a.- Legítima defensa .....	621
a.1.- Fundamentos.....	622
a.2.- Bienes susceptibles de defensa.....	623

a.3.- Requisitos.....	624
a.3.1.- Agresión ilegítima.....	624
a.3.2.- Necesidad racional del medio empleado para impedirla o repelerla .....	626
a.3.3.- Falta de provocación suficiente por parte del que se defiende.....	627
a.4.- Clasificación .....	628
b.- Estado de necesidad justificante .....	629
b.1.- Situación de necesidad .....	631
b.2.- Sacrificio necesario .....	632
b.3.- Requisitos .....	632
4.3.- Causales que se fundan en el principio del interés preponderante, actuación del derecho .....	633
a.- Ejercicio legítimo de un derecho, autoridad, oficio o cargo.....	633
a.1.- Casos especiales .....	633
b.- Cumplimiento de un deber.....	634
5.- Posición de Jakobs.....	636
<b>LA CULPABILIDAD .....</b>	<b>638</b>
1.- Responsabilidad subjetiva.....	639
2.- Conceptos.....	640
3.- Culpabilidad por el hecho y culpabilidad de autor .....	641
4.- Culpabilidad formal y material.....	643
5.- Evolución del concepto de culpabilidad material.....	645
a.- Teorías absolutas de la pena y culpabilidad de voluntad.....	646
b.- Teorías de la prevención especial y culpabilidad como actitud asocial del autor .....	648
c.- Las teorías de la unión y la función de la culpabilidad.....	649
d.- La teoría de la prevención general positiva y la función del concepto de culpabilidad.....	651
6.- Evolución concepto formal de culpabilidad.....	653
a.- La teoría psicológica de la culpabilidad .....	654
a.1.- Críticas .....	655

b.- Concepciones normativas de la culpabilidad.....	656
b.1.- Los neokantianos .....	657
b.2.- La culpabilidad como reproche.....	658
b.2.1.- Frank .....	658
b.2.2.- Goldschmidt .....	659
b.3.- La culpabilidad en el finalismo.....	660
b.3.1.- Crítica.....	662
b.4.- La culpabilidad como responsabilidad.....	662
b.5.- La culpabilidad funcional.....	663
b.5.1.- Culpabilidad en Jakobs.....	667
7.- Elementos estructurales de la culpabilidad.....	670
a.- Capacidad de culpabilidad .....	673
a.1.- La capacidad de comprender la desaprobación jurídico-penal..	675
a.1.1.- La minoría de edad.....	675
a.1.2.- Inimputabilidad absoluta del menor de 14 años .....	675
a.2.- Las anomalías o alteraciones psíquicas .....	676
a.3.- La exclusión de la capacidad de motivación por enfermedad mental .....	678
a.4.- La exclusión de la capacidad de motivación por insuficiencia de desarrollo mental.....	679
a.5.- Las neurosis y personalidades psicopáticas .....	680
a.6.- La privación temporal total de la razón por causas independientes de la voluntad .....	682
a.7.- La preordenación delictiva .....	683
a.7.1.- Situación de la droga y el alcohol.....	683
a.8.- Caso del sordomudo, el hipnotizado, el paroxismo emocional y la privación total de la razón.....	685
a.9.- La exclusión de la capacidad de motivación por grave perturbación de la conciencia.....	686
a.10.- La semiimputabilidad o imputabilidad disminuida .....	687
a.11.- El intervalo lúcido.....	687
b.- La capacidad de conocer la desaprobación jurídico-penal del acto y dirigir el comportamiento de acuerdo con esa comprensión .....	688

b.1.- El error sobre la desaprobación jurídico-penal del acto.....	689
b.2.- Formas del error .....	689
b.3.- La evitabilidad del error .....	690
8.- Graduación de la culpabilidad.....	693
9.- Causas de exclusión de la culpabilidad (no exigibilidad de otra conducta).....	693
a.- La fuerza (moral) irresistible.....	694
a.1.- Requisitos .....	694
a.1.1.- Debe ser de naturaleza compulsiva.....	694
a.1.2.- Debe tratarse de estímulos actuales .....	695
a.1.3.- Que la perturbación sea tan profunda en el sujeto que reduzca su capacidad de autodeterminación hasta un límite que tampoco el hombre medio podía sobrepasar .....	696
b.- El miedo insuperable.....	696
b.1.- Naturaleza del miedo.....	696
b.2.- Condiciones para que el miedo tenga calidad de exculpante....	697
c.- El encubrimiento de parientes.....	698
d.- El cumplimiento de órdenes antijurídicas (la obediencia debida) ....	698
d.1.- Sistemas de obediencia.....	699
d.2.- Obediencia relativa .....	700
d.3.- Obediencia absoluta .....	700
d.4.- Obediencia reflexiva.....	700
d.5.- Condiciones para que opere la causal .....	700
<b>REQUISITOS DE PUNIBILIDAD.....</b>	<b>702</b>
a.- Condiciones objetivas de punibilidad .....	703
b.- Las excusas legales absolutorias .....	704
<b>BIBLIOGRAFÍA.....</b>	<b>707</b>
<b>ÍNDICE .....</b>	<b>719</b>



# ÍNDICE

## TOMO II

PRESENTACIÓN .....	27
PRÓLOGO .....	27

### CAPÍTULO V

#### Circunstancias Modificadoras de la Responsabilidad Penal

<b>LAS CIRCUNSTANCIAS MODIFICATORIAS DE RESPONSABILIDAD PENAL EN GENERAL.....</b>	<b>27</b>
Concepto y naturaleza .....	27
Clasificación .....	28
<b>LAS CIRCUNSTANCIAS ATENUANTES.....</b>	<b>30</b>
Eximentes incompletas .....	30
1.- Eximentes que constan de requisitos .....	31
2.- Eximentes que no constan de requisitos .....	32
<b>ATENUANTES FUNDADAS EN LOS MÓVILES DEL AGENTE.....</b>	<b>34</b>
A.- Atenuantes pasionales emocionales .....	34
a.1) <i>La provocación o amenaza proporcionada al delito</i> .....	35
a.2) <i>La vindicación de ofensas</i> .....	36
a.3) <i>El arrebató y la obcecación</i> .....	38

www.librotecnia.cl

B) Obrar por celo de la justicia .....	39
<b>ATENUANTES RELATIVAS A LA PERSONALIDAD DEL AGENTE</b> .....	40
La irreprochable conducta anterior .....	40
<b>ATENUANTES FUNDADAS EN LA CONDUCTA POSTERIOR AL DELITO</b> .....	42
a.- Procurar con celo la reparación del mal causado o impedir sus ulteriores perniciosas consecuencias .....	43
b.- Entrega voluntaria a la justicia.....	45
c.- Colaboración sustancial al esclarecimiento de los hechos .....	46
Atenuante especial eximente incompleta privilegiada (art. 73) .....	49
Atenuante especial de media prescripción (prescripción gradual) .....	50
<b>CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES DE RESPONSABILIDAD PENAL</b> .....	53
Clasificación .....	54
A.- Circunstancias agravantes subjetivas o personales basadas en las características del agente .....	54
a.- Abuso de confianza.....	54
b.- Prevalencia del carácter público .....	56
c.- Reincidencia.....	57
c.1.- Reincidencia impropia.....	58
c.2.- Reincidencia propia genérica .....	60
c.3.- Reincidencia propia específica .....	60
Lí mites a la reincidencia .....	64
d.- Actuación con menor de dieciocho años .....	65
B.- Circunstancias agravantes subjetivas basadas en los ánimos, tendencias, o actitudes especiales del sujeto .....	66
a.- Alevosía .....	66
b.- Precio, recompensa o promesa.....	71
c.- Premeditación .....	72
d.- Abuso de superioridad.....	76
C.- Circunstancias agravantes objetivas .....	77

a.- Empleo de medios catastróficos .....	77
b.- Ensañamiento .....	79
c.- Empleo de astucia, fraude o disfraz .....	81
d.- Agregar ignominia a los efectos del hecho .....	82
e.- Comisión del delito con ocasión de calamidad o desgracia.....	84
f.- Auxilio de otros.....	85
g.- Nocturnidad y despoblado .....	87
h.- Desprecio de la autoridad pública .....	89
i.- Comisión en un lugar destinado a un culto .....	89
j.- Desprecio de la calidad del ofendido o en su morada.....	90
k.- Escalamiento .....	91
l.- Portando armas .....	93
D.- Agravante en razón de discriminación o género .....	93
E.- Circunstancia mixta del parentesco .....	94

## **CAPÍTULO VI**

### **Etapas de Realización del Delito**

<b>ACTOS PREPARATORIOS</b> .....	98
Fundamento de la punición en etapas anteriores a la consumación.....	98
1.- Las teorías objetivas.....	99
a.- Teoría formal-objetiva de BELING.....	100
b.- Teoría material objetiva de FRANK.....	100
c.- Teoría pragmática o teoría de la univocidad de CARRARA.....	100
d.- Teoría de la causalidad.....	101
2.- Teorías subjetivas.....	101
a.- Teoría de la manifestación de la voluntad firme e irrevocable ...	102
b.- Teoría subjetiva extrema .....	102
c.- Teoría subjetiva limitada .....	102
3.- Teorías mixtas .....	103

Situación en Chile.....	107
<b>LA PROPOSICIÓN</b> .....	109
Tipicidad.....	110
Culpabilidad .....	111
El desistimiento en la proposición .....	111
1.- Casos de proposición no perfeccionada .....	112
2.- Casos de proposición perfeccionada .....	113
<b>LA CONSPIRACIÓN</b> .....	113
Tipicidad.....	114
Desistimiento de la conspiración .....	115
Regla general de punibilidad de los actos preparatorios.....	116
<b>LA TENTATIVA</b> .....	117
Fundamento de la punición de la tentativa .....	119
Teoría objetiva.....	120
Teoría subjetiva .....	121
Teoría intermedia .....	123
La teoría de la impresión .....	124
Posición de ROXIN .....	126
El delito intentado como tipo subordinado .....	128
Nuestra posición .....	129
<b>LA TENTATIVA INIDÓNEA</b> .....	130
<b>DELITO PUTATIVO</b> .....	132
Los elementos de la tentativa .....	133
Tipicidad.....	134
La imputación objetiva.....	136
La imputación subjetiva .....	138

Nuestra posición .....	140
El desistimiento en la tentativa .....	141
Fundamento.....	143
Formas de manifestación del desistimiento .....	144
Desistimiento en la tentativa acabada .....	144
El desistimiento en la tentativa inacabada.....	144
El desistimiento en la tentativa fracasada .....	145
Requisitos del desistimiento .....	147
Nuestra posición .....	150
La eficacia.....	150
La voluntariedad .....	151
Efectos del desistimiento .....	152
El desistimiento fracasado.....	153
Tentativa en las faltas.....	153
<b>EL DELITO FRUSTRADO</b> .....	154
Generalidades.....	154
El desistimiento en la frustración.....	158
Nuestra posición .....	160
<b>EL DELITO CULPOSO (CUASIDELITO), LA OMISIÓN Y EL ITER CRIMINIS</b> .....	161
<b>LA CONSUMACIÓN</b> .....	162
Generalidades.....	162
El concepto formal y material de la consumación .....	165
<b>EL ARREPENTIMIENTO ACTIVO</b> .....	167

## CAPÍTULO VII

### EL CONCURSO DE PERSONAS EN EL DELITO

<b>LA AUTORÍA .....</b>	<b>169</b>
Desarrollo .....	169
Distinción entre autor y partícipe.....	174
Teorías respecto a la autoría.....	174
a.- Teoría unitaria de autor .....	174
Fundamento.....	176
Características .....	178
El concepto unitario y determinados grupos de delitos.....	179
Concepto unitario y determinación de la pena .....	180
Resumen .....	181
b.- El concepto extensivo de autor .....	183
Críticas al concepto extensivo de autor .....	186
Concepto extensivo y teorías subjetivas.....	188
Críticas.....	191
c.- El concepto restrictivo de autor .....	192
a.- Teoría objetivo-formal .....	192
Crítica.....	194
b.- Teoría objetivo-material.....	198
c.- La teoría del dominio del hecho .....	200
El dominio de la acción.....	203
Dominio de la voluntad .....	205
1.- Dominio de la voluntad en virtud de coacción.....	206
2.- Dominio de la voluntad en virtud del error.....	208
3.- Dominio de la voluntad en la utilización de inimputables y menores.....	214
4.- Dominio de la voluntad en virtud de aparatos organizados de poder .....	215
a.- La fungibilidad de los ejecutores .....	216
b.- La estructura jerárquica vertical (aparato de poder) .....	217

c.- La finalidad delictiva de la organización (apartamiento del Derecho) .....	218
Críticas a la teoría del dominio del hecho .....	220
Resumen .....	224
a.- En los delitos imprudentes .....	224
b.- En los delitos de omisión .....	225
c.- En los delitos especiales .....	226
<b>COAUTORÍA</b> .....	226
Requisitos.....	228
1.- Existencia de un concierto previo .....	228
2.- Los coautores deben intervenir en la ejecución del delito.....	229
3.- Facilitar los medios con que se ejecuta el hecho .....	230
Coautoría en los delitos de omisión.....	232
Coautoría en los delitos imprudentes.....	233
Coautoría en las acciones preparatorias.....	233
Coautoría en la tentativa y delito frustrado.....	234
<b>LA PARTICIPACIÓN</b> .....	234
Fundamento.....	234
A.- Teoría de la corrupción o de la culpabilidad de la participación ...	235
B.- Teoría de la causación o del favorecimiento.....	236
C.- Teoría de la participación en el injusto.....	239
Los principios de la participación .....	240
a.- La mancomunidad de la participación .....	240
b.- La accesoriedad de la participación.....	241
c.- La incomunicabilidad de los elementos de naturaleza personal .....	245
<b>FORMAS DE PARTICIPACIÓN</b> .....	246
A.- La inducción (o instigación) .....	246
Elemento objetivo .....	250

Elemento subjetivo.....	251
Posición funcional.....	253
El elemento final.....	254
<b>B.- La complicidad o cooperación.....</b>	<b>254</b>
Requisitos.....	255
Posición funcional.....	256
Elementos de la complicidad.....	256
Clases de complicidad.....	258
Tentativa de complicidad.....	259
<b>AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN VISIÓN NORMATIVA.....</b>	<b>259</b>
Introducción.....	259
Responsabilidad por organización y responsabilidad institucional.....	266
Responsabilidad o competencia por organización.....	268
Rol general y rol especial.....	269
Rol común - delitos de competencia por organización.....	269
La relación paterno-filial.....	276
Los deberes estatales.....	276
La solidaridad.....	276
<b>1.- LA AUTORÍA EN LOS DELITOS DE DOMINIO.....</b>	<b>278</b>
El peso del aporte.....	282
a.- Teoría de los bienes escasos.....	282
b.- La realización de elementos del tipo.....	283
Autoría Directa.....	283
Autoría Mediata.....	288
Fundamento.....	288
Casos de autoría mediata.....	289



Ausencia de acción .....	289
Ausencia de antijuridicidad .....	290
a.- Falta de concurrencia de la parte objetiva del tipo.....	290
b.- Falta de concurrencia de la parte subjetiva del tipo .....	290
c.- Concurrencia de causas de justificación .....	291
Instrumento que actúa sin posibilidad sin imputación personal.....	292
Clases .....	292
a.- Competencia primaria por el comportamiento .....	292
b.- Competencia por la condición de instrumento.....	293
a.- Por error.....	293
b.- Por situación de justificación .....	294
c.- Por situación de exculpación .....	294
d.- Competencia independiente de la conducta .....	295
e.- Condición parcial de instrumento .....	295
Autoría a través de aparatos organizados de poder.....	296
1.- El factor fundamental para sustentar esta teoría reside en la fungibilidad del ejecutor .....	296
2.- La estructura jerárquica vertical.....	297
3.- La finalidad delictiva de la organización .....	297
Límites .....	298
La tentativa en la autoría mediata .....	298
La Coautoría .....	299
Fundamento.....	299
La tentativa en la coautoría.....	300
La participación en delitos de dominio.....	301
Toma de posición: El injusto único de intervención.....	302
La imputación del ilícito del hecho.....	308
<b>2.- LA AUTORÍA EN LOS DELITOS DE INFRACCIÓN DE UN DEBER.....</b>	<b>308</b>
Clasificación.....	310

Posición de ROXIN sobre delitos de infracción de deber .....	311
Deberes que se vulneran .....	313
Posición de JAKOBS sobre delitos de infracción de deber.....	314
Deberes que se vulneran .....	316
1.- Deberes estatales .....	316
2.- Relaciones paterno filiales o de confianza especial.....	317
Diferencias en conceptos de delitos de infracción de deber entre ROXIN y JAKOBS .....	318
Coautoría en los delitos de infracción de deber.....	320
Características .....	320
a.- En cuanto al comportamiento .....	320
b.- En la autoría y participación.....	321
Desarrollo .....	322
La autoría mediata en delitos infracción de deber .....	325
El extraneus como instrumento doloso.....	326
Tentativa en delitos infracción de deber .....	328
Participación en delitos de infracción de deber .....	329
Distinción entre delitos especiales y delitos de infracción de deber.....	330
La intervención delictiva en los delitos especiales.....	333
<b>LA PROHIBICIÓN DE REGRESO</b> .....	337
Versión moderna de la prohibición de regreso.....	341
Posición de ROXIN .....	342
Posición de FRISCH.....	344
Posición de JAKOBS.....	345
La prohibición de regreso como límite a la imputación a título de partícipe: las conductas neutras .....	351

Teoría subjetiva .....	354
Teorías objetivas .....	355
<b>AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN EN CHILE</b> .....	<b>359</b>
Aspectos generales .....	359
Principios comunes .....	366
1.- Principio de exterioridad .....	366
2.- Principio de convergencia.....	367
3.- Principio de accesoriedad .....	370
Esquema en Chile .....	372
La comunicabilidad.....	372
<b>LA AUTORÍA</b> .....	<b>380</b>
Tipos de autores en la legislación chilena .....	383
Los autores ejecutores .....	383
a.- Tomar parte en la ejecución del hecho de una manera inmediata y directa .....	384
b.- Tomar parte en le ejecución del hecho impidiendo o procurando impedir que se evite.....	389
Los autores indirectos .....	392
Art. 15 N° 2. Los que fuerzan o inducen directamente a otro a ejecutarlo....	392
a.- Forzar a otro a ejecutar el hecho .....	393
b.- Inducir directamente a otro a ejecutarlo .....	394
Los autores cooperadores.....	396
Requisitos.....	397
1.- Existencia de un acuerdo de voluntades.....	397
2.- Un plan común.....	398
3.- Facilitar los medios con que se lleva a efecto el hecho .....	399
4.- Presenciar el hecho sin tomar parte inmediata en él.....	401
Situaciones especiales derivadas de la autoría .....	404

Coautoría, cuasidelito y delitos de omisión.....	404
<b>LA AUTORÍA MEDIATA.....</b>	<b>405</b>
Autoría mediata por medio de fuerza o coerción.....	408
Autoría mediata por error del instrumento o por engaño.....	411
a.- El instrumento actúa bajo error de tipo .....	412
b.- El instrumento realiza una conducta que cree lícita .....	412
c.- El instrumento actúa bajo error de prohibición .....	413
Autoría mediata en delitos de propia mano.....	413
La situación del agente provocador.....	414
Nuestra posición .....	415
<b>COAUTORÍA .....</b>	<b>416</b>
Acuerdo de voluntades .....	418
Prestación de la contribución funcional a la realización del hecho común .....	419
La coautoría a la luz del Código Penal chileno.....	422
1.- Artículo 15 N° 1: los que toman parte en la ejecución del hecho, sea de una manera inmediata y directa, sea impidiendo o procurando impedir que se evite.....	422
2.- Artículo 15 N° 3: Los que, concertados para su ejecución, facilitan los medios con que se lleva a efecto el hecho o lo presencian sin tomar parte en él .....	423
<b>LA PARTICIPACIÓN .....</b>	<b>425</b>
Aspectos generales .....	425
<b>EL CÓMPLICE .....</b>	<b>427</b>
1.- Artículo 16: son cómplices los que, no hallándose comprendidos en el artículo anterior, cooperan a la ejecución del hecho por actos anteriores o simultáneos .....	427
Condiciones de la complicidad .....	428
a.- Que no sea autor .....	428

b.- Debe realizar una actividad con anterioridad o en forma simultánea a la comisión del hecho, que objetivamente importe una colaboración del actuar del autor..... 429

c.- La acción de colaboración ha de ser considerada por el autor.....429

Formas de complicidad.....430

1.- Los que, concertados para la ejecución del hecho, facilitan los medios con que se lleva a efecto (art. 15 N° 3) .....430

2.- Los que, concertados para la ejecución del hecho, lo presencian sin tomar parte inmediatamente en él (art. 15 N° 3, segunda parte) ..... 431

Punibilidad de la complicidad .....431

**LOS ENCUBRIDORES** .....432

Concepto .....432

Requisitos.....433

1.- Conocimiento del hecho .....433

2.- No haber sido autor ni cómplice .....435

3.- Intervenir con posterioridad a la ejecución .....436

Formas de encubrimiento .....436

a.- Aprovechamiento .....436

b.- Favorecimiento.....437

1.- Favorecimiento real .....437

2.- Favorecimiento personal.....438

2.1) Ocasional.....438

2.2) Habitual.....438

Concurso en el encubrimiento.....439

Excusa legal absoluta .....440

Sanción del encubrimiento .....440

Observación final .....441

**RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS** .....442

La responsabilidad penal de las personas jurídicas en Chile.....442

Introducción .....	442
Ley 20.393 sanciona a personas jurídicas en Chile.....	443
Formas de responsabilidad.....	444
a.- Responsabilidad atribuida (art. 3 Ley 20.393) .....	444
b.- Responsabilidad autónoma (art. 5 Ley 20.393) .....	445
c.- Defensa de cumplimiento (compliance).....	447
Sistema de penas para las personas jurídicas.....	448
a.- Penas principales .....	448
b.- Penas accesorias.....	451
Forma de determinación de las penas .....	452
Escala General de Penas para Personas Jurídicas.....	452
Forma de aplicación de las penas .....	453
Circunstancias modificatorias.....	454
Reglas de determinación judicial de la pena.....	454
Reglas de transmisión de responsabilidad penal.....	455
Extinción de la responsabilidad penal .....	456
Adendum: situación en Perú y Ecuador .....	456
Situación en Perú .....	456
Requisitos.....	457
a.- La relación de representación.....	457
b.- Actuar como órgano de representación o como socio representante .....	458
c.- La realización del tipo penal .....	459
d.- Los elementos especiales que deben concurrir en la representada ....	460
e.- Consecuencia jurídica.....	460
Situación en Ecuador .....	461
<b>EL ACTUAR EN LUGAR DE OTRO .....</b>	<b>463</b>
El fundamento dogmático del actuar en lugar de otro.....	464

a.- El delito especial como infracción de un deber .....	464
b.- El deber secundario de los representantes .....	464
c.- La representación en el cumplimiento del deber .....	465
Situación en Chile .....	467

**CAPÍTULO VIII**  
**Unidad y Pluralidad de Delitos.**  
**Concurso de Delitos y Concurso Aparente de Leyes**

<b>CONCURSO DE DELITOS Y DE LEYES .....</b>	<b>469</b>
Principios .....	471
1.- Principio non bis in ídem.....	472
2.-Principio quot delicta, tot poenae (tanta pena, cuantos delitos) ....	472
Doctrinas sobre la unidad y pluralidad delictiva .....	473
a.- Teorías que fortalecen el factor externo .....	473
b.- Teorías que fortalecen el factor interno .....	473
c.- Teorías que fortalecen el factor normativo.....	474
1.- Teoría de la unidad.....	474
2.- Teoría de la pluralidad.....	475
<b>CONCURSO DE DELITOS .....</b>	<b>476</b>
1.- Pluralidad de delitos.....	478
2.- Unidad de acción y pluralidad de delitos (concurso ideal) .....	479
3.- Pluralidad de acciones y de delitos (concurso real).....	480
4.- Pluralidad de acciones y unidad de delitos.....	480
<b>A.- DELITO CONTINUADO .....</b>	<b>480</b>
A.1 naturaleza jurídica.....	481
A.2. Requisitos del delito continuado .....	481

<b>DELITO MASA</b> .....	482
<b>CONCURSO REAL DE DELITOS</b> .....	484
a.- Unidad de sujeto activo .....	484
b.- Pluralidad de delitos.....	485
c.- Independencia entre las diversas acciones punibles.....	486
d.- Ausencia de condena intermedia .....	486
Régimen de penas del concurso real.....	486
<b>CONCURSO MEDIAL</b> .....	491
Las penas del concurso medial.....	493
<b>CONCURSO IDEAL DE DELITOS</b> .....	494
Clasificación.....	496
Concurso ideal homogéneo .....	496
<b>CONCURSO IDEAL HETEROGÉNEO</b> .....	497
Elementos .....	497
Unidad de acción o de hecho.....	497
Unidad de sujeto activo .....	497
Pluralidad de valoración jurídica o multiplicidad de delitos .....	497
Formas de manifestarse el concurso ideal de delitos .....	499
Consecuencias jurídicas .....	500
<b>CONCURSO DE LEYES O CONCURSO APARENTE DE LEYES</b> .....	502
Principio de especialidad .....	504
Principio de subsidiariedad (lex primaria derogat legi subsidiariae) .....	505
Principio de consunción (lex consumens derogat legi consumptae).....	505
Principio de alternatividad o accesoriedad .....	506
La recuperación de la aplicabilidad de los tipos penales desplazados.....	510



**CAPÍTULO IX**  
**Teoría de la Reacción Penal**

<b>TEORÍAS SOBRE LA PENA .....</b>	<b>511</b>
Teorías absolutas.....	512
La retribución.....	512
Teorías expiacionistas .....	515
Fundamentos éticos de la retribución .....	515
Criticas.....	516
Fundamento jurídico de la retribución.....	517
Función de la pena en las teorías absolutas .....	518
Teorías relativas o teorías utilitarias de la prevención.....	518
Teoría de la prevención general.....	519
a.- Teoría de la prevención general negativa .....	520
Críticas.....	522
b.- Teoría de la prevención general positiva.....	524
Críticas.....	527
Posición de MIR PUIG .....	528
c.- Teoría de la prevención especial .....	530
Críticas.....	532
d.- Teorías mixtas de la pena unitarias o integradoras.....	534
Teorías unitarias retributivas (doble vía) .....	535
Teorías unitarias preventivas .....	536
Posición de ROXIN .....	536
a.- El fin exclusivamente preventivo de la pena .....	537
b.- La renuncia a toda retribución.....	539
c.- El principio de culpabilidad como medio de limitación de la intervención.....	540

La posición de JAKOBS sobre la pena .....	541
La pena como comunicación .....	548
Pena y significado .....	549
El fin de la pena.....	551
Pena y culpabilidad .....	551
Función manifiesta de la pena .....	552
a.- La pena confirma ante la sociedad la vigencia de la norma .....	552
b.- La pena revalida la identidad normativa de la sociedad .....	553
c.- La pena opera la estabilización de expectativas jurídicas .....	554
d.- Pena integradora frente a pena retributiva .....	555
Funciones latentes de la pena.....	557
<b>CRIMINALIZACIÓN EN EL ESTADO PREVIO A LA LESIÓN Y REPARACIÓN DEL DAÑO .....</b>	<b>559</b>
Delitos de peligro .....	565
La escasa reprochabilidad y la reparación del daño.....	566
<b>LAS MEDIDAS DE SEGURIDAD .....</b>	<b>567</b>
a.- Medidas de seguridad para inimputables .....	568
b.- Medidas de seguridad para imputables .....	570
Clases de medida de seguridad.....	572
Legitimidad de las medidas de seguridad .....	573
Distinción entre penas y medidas de seguridad.....	575
Principios que deben tenerse en consideración para aplicar medidas de seguridad .....	576
Principio de legalidad .....	576
La postdelictualidad .....	576
El principio de proporcionalidad.....	577

Proporcionalidad abstracta .....	578
Proporcionalidad concreta .....	579
Clasificación .....	580
1.- Medidas predelictuales y postdelictuales .....	580
2.- Medidas de corrección y medidas de aseguramiento .....	581
3.- Medidas complementarias, sustitutivas o impuestas en lugar de la pena ..	581
4.- Medidas de seguridad únicas, acumulativas o alternativas .....	582
Situación en Chile .....	582
Tratamiento del inimputable enajenado mental .....	582
Medidas de seguridad y corrección en la Ley de Alcoholes .....	585
Medidas de seguridad y corrección en la Ley de drogas .....	586
Régimen sancionatorio aplicable a menores de edad .....	587
<b>LA PUNIBILIDAD</b> .....	589
Los presupuestos de la punibilidad .....	590
a.- Las condiciones objetivas de punibilidad .....	592
b.- Las causas de exclusión de la punibilidad .....	593
Se distingue causas personales de exclusión de la punibilidad y causas materiales de exclusión de la punibilidad .....	593
a.- Causas personales de exclusión de la punibilidad .....	593
b.- Causas materiales de exclusión de la punibilidad .....	594
c.- Los presupuestos de procedibilidad .....	594
Consecuencias dogmáticas .....	595
a.- El error sobre la punibilidad .....	596
b.- La intervención delictiva .....	597
<b>LA PENA EN CHILE</b> .....	598
Sistema de penas en Chile .....	600

Clasificación de las penas.....	601
a.- Según su gravedad .....	601
b.- Según su naturaleza .....	603
b.1. Penas corporales .....	603
b.2. Penas infamantes .....	603
b.3. Penas privativas de libertad (penas de encierro).....	604
El presidio perpetuo calificado.....	605
b.4. Penas restrictivas de libertad .....	606
b.5. Penas que privan de otros derechos.....	607
b.6. Inhabilitación absoluta temporal para cargos, empleos, oficios o profesiones ejercidos en ámbitos educacionales o que involucren una relación directa y habitual con personas menores de edad .....	609
b.7. Inhabilitaciones y suspensiones como penas accesorias y otras sanciones de igual naturaleza .....	609
b.8. Otras penas accesorias: comiso, sujeción a la vigilancia de la autoridad y caución .....	610
b.9. Multa y prestación de servicios en beneficio de la comunidad.....	612
Determinación de la pena.....	613
Factores que intervienen en la determinación de la pena.....	614
a.- La pena señalada por la ley al delito .....	614
b.- Etapa de desarrollo del delito.....	614
c.- La clase de intervención en el hecho .....	615
d.- Las circunstancias modificatorias de la responsabilidad penal .....	615
d.1.- Reglas generales.....	616
d.2.- Reglas que dependen de la composición del marco penal básico establecido en la ley para el delito .....	618
Situación del art. 69 del CP.....	623
d.3. Aplicación de las multas .....	625
Situación de las circunstancias modificatorias y facultades del culpable, en las multas.....	626
Quebrantamiento de penas y comisión de un nuevo delito durante la ejecución .....	627

Delinquimiento durante la condena .....	628
Los momentos de la pena .....	629
<b>SUSTITUCIÓN DE LA PENA</b> .....	630
1.- Ámbito de aplicación .....	631
a.- Remisión condicional .....	632
b.- Reclusión parcial .....	633
c.- Libertad vigilada y libertad vigilada intensiva.....	636
d.- Expulsión.....	641
e.- Prestación de servicios en beneficio de la comunidad .....	642
Reemplazo de las penas sustitutivas y penas mixtas .....	645
1.- Reemplazo de la pena sustitutiva.....	645
2.- Penas mixtas.....	646
Monitoreo telemático .....	648
Incumplimiento y quebrantamiento.....	651
Incumplimiento de la pena de prestación de servicios en beneficio de la comunidad .....	653

## **CAPÍTULO X**

### **Causales de Extinción de la Responsabilidad Penal y la Responsabilidad Civil Proveniente del Delito**

<b>EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD PENAL</b> .....	655
<b>MUERTE DEL REO</b> .....	657
<b>CUMPLIMIENTO DE LA CONDENA</b> .....	659
Situación de la unificación de sentencia y del abono heterogéneo .....	661
<b>AMNISTÍA</b> .....	662
<b>EL INDULTO</b> .....	665

Indulto particular .....	666
Indulto general.....	667
Indulto y penas privativas de derechos.....	669
<b>EL PERDÓN DEL OFENDIDO.....</b>	<b>670</b>
Delitos de acción privada previa instancia particular.....	671
Perdón del ofendido y consentimiento del interesado .....	672
Efectos del perdón.....	672
Situación especial de los acuerdos reparatorios.....	673
<b>PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL Y DE LA PENA .....</b>	<b>674</b>
Concepto .....	674
Naturaleza de la prescripción.....	675
Límites de la prescripción .....	676
Delitos imprescriptibles.....	676
Paralización del computo de prescripción .....	677
<b>PRESCRIPCIÓN DE LA ACCIÓN PENAL .....</b>	<b>678</b>
Efectos de la prescripción del delito .....	681
Interrupción y suspensión de la prescripción del delito.....	681
<b>PRESCRIPCIÓN DE LA PENA .....</b>	<b>684</b>
Interrupción de la prescripción de la pena .....	685
Disposiciones comunes a ambas clases de prescripción .....	686
Nuevas formas de extinción de responsabilidad penal .....	686
El principio de oportunidad .....	686
Suspensión condicional del procedimiento .....	687
Suspensión de la imposición de la condena por falta.....	688

<b>EXCUSAS LEGALES ABSOLUTORIAS</b> .....	688
<b>ARREPENTIMIENTO EFICAZ</b> .....	689
<b>RESPONSABILIDAD CIVIL PROVENIENTE DEL DELITO</b> .....	690
Contenido de la responsabilidad civil proveniente del delito.....	690
Sujetos obligados a la reparación civil.....	692
Prescripción de la responsabilidad civil proveniente del delito.....	693
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	695
<b>ÍNDICE</b> .....	707

www.librotecna.ci