

# ÍNDICE GENERAL TOMO I

## Derecho penal Parte general 2 tomos

Autor: Fernando Velásquez V.

Editorial Jurídica de Chile /2009

www.librotecna.cl

<i>Nota previa</i> .....	11
<i>Prólogo</i> .....	13
<i>Abreviaturas más utilizadas</i> .....	21

## PARTE PRIMERA

### TEORÍA DE LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

#### CAPÍTULO PRIMERO

#### LA DOGMÁTICA PENAL Y LOS SABERES PENALES

I. Introducción .....	30
II. El control social y el control punitivo .....	32
III. El modelo integrado de ciencia penal .....	35
IV. La dogmática penal .....	39
A) Noción .....	39
B) La dogmática jurídica en general .....	39
C) La dogmática jurídica penal en particular .....	40
D) Las relaciones con la criminología y la política criminal .....	47
E) La dogmática penal en Colombia .....	48
V. La criminología .....	49
A) Ubicación .....	49
B) Apunte histórico .....	50
C) Aproximación a la criminología contemporánea .....	61
D) La criminología en Colombia .....	65
VI. La política criminal .....	67
A) Ubicación .....	67
B) Concepto .....	68
C) La política criminal en Colombia .....	70

www.librotecna.cl

VII. La criminalística y otras ciencias . . . . .	70
A) Ubicación . . . . .	71
B) Concepto . . . . .	71
C) La criminalística en Colombia . . . . .	72
D) Otros saberes . . . . .	72

## CAPÍTULO SEGUNDO

EL DERECHO PENAL SUBJETIVO  
Y SUS LÍMITES

I. Introducción . . . . .	79
II. El derecho penal en sentido subjetivo . . . . .	81
A) Concepto . . . . .	81
B) Titular . . . . .	83
C) Fundamentos . . . . .	83
1. Material . . . . .	84
2. Político o formal . . . . .	84
D) Origen del Título I . . . . .	88
E) Norma rectora y principio rector . . . . .	90
III. Los límites materiales al ejercicio del <i>ius puniendi</i> . . . . .	92
A) Principio de dignidad de la persona humana . . . . .	92
1. Concepto . . . . .	92
2. Consagraciones positivas . . . . .	96
B) Principio de igualdad material ante la ley penal . . . . .	99
1. Concepto . . . . .	99
2. Apunte histórico . . . . .	102
3. Consagraciones positivas . . . . .	104
C) Principio de proporcionalidad . . . . .	106
1. Concepto . . . . .	106
2. Presupuestos . . . . .	109
3. Los requisitos . . . . .	110
a) El principio de idoneidad . . . . .	111
1) Concepto . . . . .	111
2) Notas esenciales . . . . .	111
3) Exigencias . . . . .	112
4) El principio y el derecho penal . . . . .	113
b) El principio de necesidad . . . . .	115
1) Concepto . . . . .	115
2) Notas esenciales . . . . .	116
3) El principio y el derecho penal . . . . .	117
c) El principio de proporcionalidad en sentido estricto . . . . .	121
1) Concepto . . . . .	121
2) Notas esenciales . . . . .	122
3) El test de razonabilidad . . . . .	122
4) El principio y el derecho penal . . . . .	123

4. Apunte histórico .....	124
5. Consagraciones positivas .....	126
D) Principio de la teleología de las sanciones penales .....	132
1. Concepto .....	132
2. Consagraciones positivas .....	133
E) Principio del acto .....	137
1. Distingo previo .....	137
2. Concepto .....	138
3. Consagraciones positivas .....	141
F) Principio de lesividad .....	143
1. Distingo previo .....	143
2. Concepto .....	143
3. El bien jurídico: evolución, concepto y funciones .....	146
a) Evolución .....	147
b) Hacia un concepto crítico de bien jurídico .....	160
c) Funciones .....	162
4. Consagraciones positivas .....	163
G) Principio de culpabilidad .....	168
1. Distingo previo .....	168
2. Concepto .....	168
3. Consagraciones positivas .....	170
IV. Los límites formales al ejercicio del <i>ius puniendi</i> .....	171
A. Principio de legalidad de los delitos y de las penas .....	171
1. Concepto .....	171
2. Apunte histórico .....	173
3. Fundamentos .....	179
a) El fundamento político .....	179
b) El fundamento jurídico .....	180
4. Formulación actual .....	182
a) Los privilegios sustantivos .....	182
1) No hay delito, no hay pena, no hay medida de seguridad sin ley escrita .....	182
2) No hay delito, no hay pena, no hay medida de seguridad sin ley estricta .....	182
3) No hay delito, no hay pena, no hay medida de seguridad, sin ley cierta .....	182
4) No hay delito, no hay pena, no hay medida de seguridad sin ley previa .....	183
b) Los privilegios procesales .....	183
c) Los privilegios de ejecución penal .....	184
1) No hay pena sin adecuado tratamiento penitenciario .....	184
2) No hay pena sin tratamiento humanitario .....	184
3) No hay pena sin resocialización .....	184
4) No hay medida de seguridad sin tratamiento humanitario .....	184
5. Consagraciones positivas .....	185

a) Los privilegios sustantivos . . . . .	187
b) Los privilegios procesales . . . . .	188
c) Privilegios de ejecución penal . . . . .	188
B) El principio de taxatividad . . . . .	189
1. Distingo previo . . . . .	189
2. Concepto . . . . .	189
3. Casos de indeterminación . . . . .	191
a) Los eventos de indeterminación del supuesto de hecho . . . . .	191
b) Los eventos de indeterminación de la consecuencia jurídica . . . . .	195
4. Consagraciones positivas . . . . .	197
C) El principio de la prohibición de extraactividad de la ley penal . . . . .	203
1. Concepto . . . . .	203
2. Consagraciones positivas . . . . .	204
D) El principio de prohibición de la analogía . . . . .	206
1. Concepto . . . . .	206
2. Consagraciones positivas . . . . .	208
E) El principio del debido proceso legal . . . . .	209
1. Concepto . . . . .	209
2. Consagraciones positivas . . . . .	210
F) El principio del juez natural . . . . .	211
1. Concepto . . . . .	211
2. Consagraciones positivas . . . . .	213
G) El principio de prohibición de la doble incriminación . . . . .	214
1. Concepto . . . . .	214
2. Consagraciones positivas . . . . .	216

## CAPÍTULO TERCERO

## DERECHO PENAL OBJETIVO

I. Introducción . . . . .	221
II. Las características del derecho penal objetivo . . . . .	222
A) Público . . . . .	222
B) Vigencia con marcado carácter judicial . . . . .	223
C) Finalista o teleológico . . . . .	224
D) Liberal . . . . .	226
E) Garantizador . . . . .	228
F) Valorativo y normativo . . . . .	229
G) Monista . . . . .	230
H) Independiente en sus efectos . . . . .	231
I) Fragmentario . . . . .	233
J) Otros caracteres . . . . .	234
III. Las divisiones del derecho penal objetivo . . . . .	234
A) Clasificación tradicional . . . . .	234

1. Penal sustantivo .....	235
2. Procesal penal .....	235
3. De ejecución penal .....	236
B) El derecho penal sustantivo y sus especies .....	237
1. Fundamental y complementario .....	237
2. Común y especial .....	244
3. Delictual y contravencional .....	246
C) El derecho penal y otros órdenes normativos .....	247
D) El derecho penal y el derecho administrativo .....	251
1. Introducción .....	251
2. Injusto penal e injusto administrativo .....	252
3. Sanciones penales y sanciones administrativas .....	253
4. Hacia un "derecho administrativo penal" .....	255
5. El título I del C. P. y el derecho administrativo penal .....	258
6. La necesidad de limitar la intervención de la Administración .....	261

CAPÍTULO CUARTO

LAS FUENTES DEL DERECHO PENAL

I. Introducción .....	263
II. Noción .....	265
III. Clasificación .....	266
A) Fuentes de producción y de conocimiento .....	266
1. Directas e indirectas .....	266
2. Mediatas e inmediatas .....	267
3. Escritas y no escritas .....	267
B) Fuentes formales y materiales .....	267
IV. Examen de las diversas fuentes .....	268
A) La costumbre .....	268
1. Concepto .....	268
2. Relaciones entre la costumbre y la ley .....	268
3. Diferencias entre la costumbre, los usos sociales y la jurisprudencia .....	269
4. La costumbre en el derecho penal .....	270
B) La jurisprudencia .....	271
1. Concepto .....	271
2. Carácter de fuente .....	271
C) La doctrina .....	273
D) El proceso legislativo penal .....	274
1. Concepto .....	274
2. Etapas .....	274
3. Vigencia del proceso legislativo .....	277

## CAPÍTULO QUINTO

## LA NORMA PENAL

I.	Introducción .....	284
II.	La teoría de la norma penal .....	286
	A) Naturaleza de la norma.....	286
	1. Teoría monista o de los imperativos .....	286
	2. Teoría de las normas de Binding .....	287
	3. Teoría dualista.....	289
	4. Teoría pura del derecho.....	290
	B) Ubicación de la norma y estructura del sistema jurídico .....	291
	1. Teoría analítica .....	291
	2. Teoría funcionalista .....	292
	C) Génesis de la norma .....	293
	1. Teorías del consenso.....	293
	2. Teorías del conflicto .....	294
	D) Hacia una concepción mixta.....	294
III.	La estructura lógica de la norma penal .....	295
	A) Normas penales completas .....	295
	B) Normas penales incompletas o dependientes .....	296
	C) Normas penales en blanco .....	298
IV.	Los elementos integrantes de la norma penal .....	302
	A) El supuesto de hecho .....	302
	1. El delito .....	302
	2. La contravención penal .....	305
	B) La consecuencia jurídica.....	306
	1. La pena .....	306
	a) Concepto.....	306
	b) Naturaleza.....	307
	c) Justificación.....	307
	d) Fundamento.....	308
	e) Sentido y fin (teorías sobre la pena) .....	309
	2. La medida de seguridad .....	321
	a) Concepto.....	321
	b) Naturaleza.....	322
	c) Justificación.....	323
	d) Función.....	324
	e) Fundamento .....	325
	f) Carácter sancionatorio .....	326
	g) El fin real de la medida de seguridad .....	328
V.	Los destinatarios de la norma penal.....	328
VI.	Las funciones de la norma penal .....	330
	A) De garantía.....	330
	B) De protección.....	331

C) De motivación.....	332
D) Simbólica.....	332
E) La función real de la norma penal.....	333
VII. La interpretación de la norma penal.....	334
A) Concepto.....	334
B) Clases de interpretación.....	335
1. Según el sujeto que la realiza.....	336
a) Auténtica.....	336
b) Doctrinal.....	337
c) Judicial.....	337
d) Oficial.....	338
2. Según los medios utilizados.....	338
a) Semántica.....	338
b) Lógica.....	340
3. Según el resultado.....	343
a) Declarativa.....	343
b) Restrictiva.....	343
c) Extensiva.....	344
d) Progresiva.....	345
C) Reglas que rigen la interpretación.....	346

CAPÍTULO SEXTO

LOS ÁMBITOS DE VALIDEZ  
DE LA NORMA PENAL

I. Introducción.....	350
II. El ámbito de validez temporal.....	351
A) Concepto.....	351
B) Principios generales.....	352
C) Casos.....	354
D) El postulado de irretroactividad y el derecho vigente.....	357
E) Determinación de la ley más favorable o benigna.....	360
F) Tiempo de realización de la conducta punible.....	362
G) La ley intermedia. Leyes temporales y excepcionales.....	364
III. El ámbito de validez espacial.....	366
A) Concepto.....	366
B) Principios generales.....	367
C) El principio de territorialidad y el derecho vigente.....	369
1. Concepto de territorio.....	369
a) La porción del espacio.....	369
1) El suelo territorial y el subsuelo.....	369
2) El mar y las aguas territoriales.....	369
3) El espacio aéreo.....	371

b) El conjunto de cosas . . . . .	372
1) Las naves del Estado o explotadas por éste y los buques privados . . . . .	372
2) Las aeronaves del Estado o explotadas por éste y los aviones privados . . . . .	374
2. Excepciones del derecho internacional . . . . .	375
D) Lugar de comisión de la conducta punible . . . . .	376
E) La extraterritorialidad de la ley penal . . . . .	379
F) La sentencia extranjera . . . . .	381
IV. El ámbito de validez personal . . . . .	382
A) Concepto . . . . .	382
B) Excepciones a la aplicación igualitaria de la ley penal . . . . .	383
C) Los fueros . . . . .	385
V. La extradición . . . . .	386
A) Concepto . . . . .	386
B) Clases . . . . .	386
C) Principios en esta materia . . . . .	388

## CAPÍTULO SÉPTIMO

## LA EVOLUCIÓN HISTÓRICA DEL DERECHO PENAL

I. Introducción . . . . .	398
II. La época primitiva . . . . .	399
III. La Edad Antigua . . . . .	401
A) El derecho hebreo . . . . .	401
B) El derecho romano . . . . .	402
IV. La Edad Media . . . . .	403
A) El derecho germánico . . . . .	404
B) El derecho canónico . . . . .	404
C) El derecho hispánico . . . . .	406
D) Los glosadores y los prácticos . . . . .	407
V. La Edad Moderna . . . . .	408
A) La recepción en Alemania . . . . .	409
B) El humanismo . . . . .	409
C) El pensamiento de Cesare Beccaria . . . . .	410
1. El derecho penal de la época . . . . .	410
2. Postulados básicos . . . . .	410
VI. La evolución de la ciencia penal italiana . . . . .	413
A) Introducción . . . . .	413
B) La escuela clásica . . . . .	414
1. La denominación . . . . .	414
2. Principales representantes . . . . .	414
3. El momento político-social . . . . .	415
4. El momento filosófico . . . . .	415
5. Postulados básicos . . . . .	415



C)	La escuela positiva . . . . .	417
1.	La denominación . . . . .	417
2.	Principales representantes . . . . .	418
3.	El momento político social . . . . .	419
4.	El momento filosófico y científico . . . . .	419
5.	Postulados básicos . . . . .	419
D)	La llamada "Terza Scuola". . . . .	422
E)	La dirección técnico-jurídica . . . . .	423
1.	Introducción . . . . .	423
2.	El planteamiento de Art. Rocco . . . . .	423
3.	El método. . . . .	424
VII.	La historia del método dogmático en Alemania . . . . .	426
A)	Orígenes. . . . .	427
1.	La época de la Ilustración. . . . .	427
2.	El liberalismo y el Código Penal bávaro de 1813. . . . .	428
3.	La época del racionalismo . . . . .	428
B)	El positivismo. . . . .	429
1.	Introducción . . . . .	429
2.	El positivismo normativista . . . . .	430
a)	Factores determinantes . . . . .	430
b)	Principales representantes. . . . .	431
3.	El positivismo naturalista . . . . .	432
a)	Factores determinantes . . . . .	432
b)	Principal representante . . . . .	433
C)	El neokantismo . . . . .	435
1.	Introducción . . . . .	435
2.	El historicismo . . . . .	436
3.	Las corrientes neokantianas . . . . .	436
D)	El irracionalismo nacionalsocialista . . . . .	438
1.	Introducción . . . . .	438
2.	Bases del derecho penal . . . . .	439
3.	Características básicas . . . . .	440
E)	El finalismo . . . . .	441
1.	Introducción . . . . .	441
2.	Factores determinantes. . . . .	442
3.	Postulados básicos . . . . .	443
4.	Consecuencias para el derecho penal . . . . .	448
5.	Apuntes críticos y valoración de los mismos . . . . .	449
F)	El funcionalismo normativista . . . . .	456
1.	Introducción . . . . .	456
2.	Factores determinantes. . . . .	457
a)	En el ámbito científico. . . . .	457
1)	La continuidad del pensamiento sistemático. . . . .	457
2)	La aproximación de la ciencia penal a la realidad social. . . . .	458
b)	En el plano político . . . . .	460
3.	El funcionalismo y sus vertientes . . . . .	461

a) La concepción moderada .....	461
b) La concepción radical .....	464
1) Precisiones iniciales .....	464
2) El modelo propuesto .....	464
3) Evaluación crítica .....	469
G) Otros enfoques .....	476
H) Las nuevas perspectivas: hacia un derecho penal de la integración .....	477
VIII. El derecho penal del porvenir .....	479

## CAPÍTULO OCTAVO

## LA EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL COLOMBIANO

I. Introducción .....	488
II. La época precolombina .....	489
III. La época de la conquista .....	490
IV. La época de la colonia .....	491
V. La época de la república .....	493
A) La legislación penal entre 1817 y 1837 .....	493
B) El Código Penal de 1837 .....	496
C) El Código Penal de 1873 .....	499
D) La regeneración y las normas provisionales .....	500
E) El Código Penal de 1890 .....	501
F) El fracasado Código de 1922 .....	502
G) El Código Penal de 1936 .....	505
H) El Código Penal de 1980 .....	508
1. Orígenes .....	508
2. Características básicas .....	510
I) El Código Penal de 2000 .....	515
J) La reforma de 2004: hacia un derecho penal expansionista ..	519
1. Apuntes sobre las reformas sustantivas .....	519
2. Apuntes sobre las reformas procesales .....	521
K) Hacia una verdadera reforma penal .....	525
VI. La doctrina penal en Colombia .....	527
A) Fase clásica .....	527
B) Fase del positivismo .....	530
C) Fase de la dogmática jurídico penal .....	532

www.librotecna.cl

PARTE SEGUNDA

TEORÍA DEL DELITO

CAPÍTULO NOVENO

LAS BASES DE LA TEORÍA DEL DELITO

I.	Introducción .....	544
II.	El concepto de delito .....	545
	A) Precisiones terminológicas .....	545
	B) Delito y contravención .....	548
	C) Diversas nociones .....	551
	1. Formal y material .....	551
	2. Legal, jurídica y extrajurídica, política .....	551
	3. Como ente jurídico .....	555
	4. Natural .....	557
	5. El delito legal .....	557
	6. Dogmática .....	559
III.	La teoría del delito .....	560
	A) Estructura, sentido y método .....	561
	B) Evolución de la moderna teoría del delito .....	562
	1. Antecedentes .....	563
	2. El concepto clásico .....	563
	3. El concepto neoclásico .....	566
	4. El concepto finalista .....	569
	5. El concepto funcionalista moderado .....	572
	6. El concepto funcionalista radical .....	575
	7. Conclusión .....	578
IV.	La estructura del delito en la ley penal .....	579
	A) Ubicación .....	579
	B) La teoría del delito y el derecho positivo .....	581
	C) Hacia una concepción sincrética .....	588

CAPÍTULO DÉCIMO

LA CONDUCTA

I.	Introducción .....	592
II.	Apuntes generales .....	594
III.	Las funciones del concepto de conducta .....	598
IV.	Las teorías sobre la conducta .....	599
	A) Orígenes del concepto .....	600
	B) El concepto científico natural .....	601

C)	El concepto final . . . . .	603
D)	El concepto social . . . . .	606
E)	El concepto negativo . . . . .	607
F)	El concepto de la evitabilidad individual . . . . .	608
G)	El concepto personal . . . . .	611
H)	La renuncia al concepto de conducta . . . . .	612
I)	El concepto en la dogmática nacional . . . . .	613
J)	Un concepto social de conducta . . . . .	618
V.	El titular de la conducta . . . . .	619
VI.	Las causas de exclusión . . . . .	621
A)	Los hechos causados por los animales . . . . .	622
B)	Los actos de las personas jurídicas o entes colectivos . . . . .	622
C)	Las actitudes, los pensamientos, las intenciones y todas las emociones que permanecen en el interior de la persona . . . . .	623
D)	Los eventos de fuerza irresistible . . . . .	624
E)	Los movimientos o actos reflejos . . . . .	626
F)	Estados de plena inconciencia . . . . .	628
G)	El caso fortuito . . . . .	629

## CAPÍTULO UNDÉCIMO

## LA TIPICIDAD

I.	Introducción . . . . .	638
II.	Conceptos generales . . . . .	639
A)	Nociones básicas . . . . .	639
1.	El tipo . . . . .	639
2.	El juicio de tipicidad . . . . .	643
3.	La tipicidad y la atipicidad . . . . .	644
B)	Las funciones del tipo penal . . . . .	645
1.	Función garantizadora . . . . .	645
2.	Función fundamentadora . . . . .	646
3.	Función sistematizadora . . . . .	646
III.	Evolución de la teoría del tipo penal . . . . .	646
A)	Orígenes del concepto . . . . .	647
B)	La concepción objetiva y sus desarrollos . . . . .	648
C)	La concepción del "tipo de injusto" . . . . .	650
D)	La negación de la teoría por la Escuela de Kiel . . . . .	652
E)	La concepción desde la posguerra hasta hoy . . . . .	652
1.	Los desarrollos finalistas . . . . .	652
2.	La concepción del tipo de injusto . . . . .	653
3.	La teoría de los elementos negativos del tipo . . . . .	654
4.	El tipo de delito . . . . .	654
5.	La concepción monista del tipo . . . . .	656
6.	Síntesis . . . . .	656

F)	El concepto en la dogmática nacional .....	657
G)	El tipo en sentido sistemático y su función político-criminal ..	660
IV.	El tipo comisivo doloso .....	661
A)	Ubicación .....	661
B)	Aspecto objetivo .....	661
	1. Estructura .....	661
	2. Elementos .....	662
	a) El sujeto .....	663
	b) La acción .....	666
	c) El resultado .....	667
	d) El nexo de causalidad y la imputación objetiva .....	669
	1) Generalidades .....	670
	2) La teoría de la equivalencia de las condiciones .....	672
	3) La teoría de la causalidad adecuada o de la adecuación .....	676
	4) La teoría de la relevancia o de la causalidad jurídicamente relevante .....	677
	5) La teoría de la imputación objetiva .....	678
	6) La teoría de la imputación objetiva del funcionalismo radical .....	706
	7) Evaluación y crítica .....	708
	e) El bien jurídico .....	711
	f) Los medios .....	712
	g) El momento de la acción .....	712
	h) El lugar de la acción .....	713
	i) El objeto de la acción .....	713
	j) Otros componentes .....	714
	1) Las circunstancias agravantes y atenuantes de carácter genérico y específico .....	714
	2) Las condiciones objetivas de punibilidad .....	715
C)	Aspecto subjetivo .....	717
	1. Estructura .....	717
	2. Elementos .....	717
	a) El dolo .....	717
	1) Concepto .....	718
	2) Componente cognoscitivo .....	719
	3) Componente volitivo .....	722
	b) Los elementos subjetivos distintos del dolo .....	728
D)	Clasificación de los tipos penales .....	730
	1. Según la estructura .....	731
	2. Según el contenido .....	733
	3. Según el sujeto activo .....	735
	4. Según el bien jurídico tutelado .....	737
E)	Causas de atipicidad .....	739
	1. La ausencia de elementos objetivos .....	739
	2. La ausencia de elementos subjetivos .....	739

a)	La falta de dolo y el error de tipo .....	740
1)	Noción de error de tipo .....	740
2)	Casos especiales de error de tipo .....	742
3)	Efectos del error de tipo .....	750
b)	La falta de elementos subjetivos distintos al dolo. ....	753
3.	El consentimiento del sujeto pasivo .....	753
a)	Origen .....	753
b)	Concepto .....	754
c)	Naturaleza jurídica .....	754
d)	Fundamento .....	756
e)	Requisitos .....	757
4.	Otras causales de exclusión de la tipicidad .....	759
V.	El tipo omisivo doloso .....	760
A)	Ubicación .....	760
B)	Aspecto objetivo. ....	763
1.	Estructura. ....	763
2.	Elementos .....	764
a)	El sujeto .....	764
b)	La situación típica .....	774
c)	La no realización del mandato .....	775
d)	La posibilidad de realizar la acción ordenada. ....	775
e)	La causalidad hipotética .....	776
f)	El resultado .....	778
g)	Otros elementos. ....	778
C)	Aspecto subjetivo .....	778
1.	Estructura. ....	778
2.	Elementos .....	778
a)	El dolo .....	778
b)	Los elementos subjetivos distintos del dolo. ....	779
D)	Las causas de atipicidad .....	780
VI.	El tipo comisivo imprudente .....	780
A)	Ubicación .....	780
B)	Aspecto objetivo. ....	785
1.	Estructura. ....	785
2.	Elementos .....	785
a)	El sujeto .....	786
b)	La acción .....	786
c)	El resultado .....	787
d)	El nexo de causalidad .....	788
e)	La violación al deber de cuidado .....	788
f)	La relación de determinación y la imputación objetiva .	793
g)	Otros elementos. ....	796
C)	Aspecto subjetivo .....	796
1.	Estructura. ....	796
2.	Elementos .....	797

a) El componente volitivo .....	797
b) El componente cognoscitivo .....	798
3. Clases de imprudencia .....	798
a) La culpa con representación o con previsión .....	798
b) La culpa inconsciente, sin representación o sin previsión .....	800
c) Otras clasificaciones .....	800
D) Causas de atipicidad .....	801
1. La ausencia de elementos objetivos .....	801
2. La ausencia de previsibilidad y el error de tipo invencible .....	801
3. Otras hipótesis .....	802
VII. El tipo omisivo imprudente .....	802
VIII. El tipo en las figuras de carácter especial .....	804
A) Ubicación .....	804
B) El tipo preterintencional .....	805
C) El tipo calificado por el resultado .....	809

CAPÍTULO DECIMOSEGUNDO

LA ANTIJURIDICIDAD

I. Introducción .....	813
II. Evolución del concepto de antijuridicidad .....	815
A) La antijuridicidad objetiva .....	816
B) La antijuridicidad subjetiva .....	817
C) La antijuridicidad formal y la material .....	818
D) La antijuridicidad y la teoría de los "elementos subjetivos del injusto" .....	819
E) La antijuridicidad y la teoría del "injusto personal" .....	820
F) El concepto en la dogmática nacional .....	821
G) Un concepto orientado hacia la política criminal .....	825
III. El aspecto negativo de la antijuridicidad: las causales de justificación .....	826
A) Apuntes previos .....	826
1. Naturaleza y fundamento .....	826
2. Las fuentes .....	828
3. Los elementos subjetivos .....	829
4. Las consecuencias jurídicas .....	832
5. La concurrencia de causales de justificación .....	832
B) El estricto cumplimiento de un deber legal .....	833
1. Concepto y naturaleza jurídica .....	833
2. Fundamento .....	835
3. Requisitos .....	836
a) La existencia de un deber jurídico .....	837
b) El deber ha de ser estricto .....	837

c) La necesidad de ejecutar la conducta típica . . . . .	837
d) La finalidad de cumplir el deber o la carga impuesta. . .	837
C) El cumplimiento de orden legítima de autoridad competente	838
1. Concepto . . . . .	838
2. Naturaleza jurídica . . . . .	840
3. Fundamento . . . . .	840
4. Requisitos. . . . .	840
a) La relación de subordinación entre el que obedece y el superior jerárquico . . . . .	841
b) La existencia de la orden . . . . .	841
c) La legitimidad de la orden . . . . .	841
d) La competencia del superior . . . . .	844
e) La competencia del inferior o particular subordinado. .	844
f) La emisión de la orden con las formalidades legales . . .	844
g) La ejecución de la conducta no debe implicar un comportamiento de genocidio, desaparición forzada o tortura . . . . .	846
h) La finalidad de cumplir el mandato recibido . . . . .	846
5. La situación entre militares . . . . .	846
D) El legítimo ejercicio de un derecho subjetivo . . . . .	849
1. Concepto . . . . .	849
2. Naturaleza jurídica . . . . .	851
3. Fundamento. . . . .	852
4. Requisitos. . . . .	852
a) La existencia del derecho subjetivo . . . . .	852
b) La titularidad del derecho subjetivo. . . . .	853
c) La legitimidad del ejercicio. . . . .	854
d) La necesidad de realización de la conducta típica . . . . .	854
e) El ejercicio no debe implicar un atentado grave contra la dignidad de la persona humana. . . . .	854
f) La finalidad de ejercer el derecho . . . . .	855
5. Casos. . . . .	855
a) El derecho de corrección . . . . .	855
b) El derecho de retención . . . . .	857
c) La predisposición de medios defensivos de la propiedad u offencula . . . . .	857
d) Los derechos subjetivos de carácter constitucional. . . . .	858
e) Otros eventos . . . . .	858
E) El legítimo ejercicio de una actividad lícita . . . . .	859
1. Concepto . . . . .	859
2. Naturaleza jurídica . . . . .	860
3. Fundamento . . . . .	860
4. Requisitos. . . . .	861
a) La existencia de la actividad . . . . .	861
b) La licitud de la ocupación. . . . .	861



c) La legitimidad del ejercicio. . . . .	861
d) La actividad no debe implicar atentado contra la dignidad de la persona. . . . .	862
e) La finalidad de ejercer la actividad. . . . .	862
5. Casos. . . . .	862
a) La profesión periodística. . . . .	862
b) La profesión médica . . . . .	863
c) La profesión de deportista . . . . .	864
d) La profesión de abogado. . . . .	864
F) El legítimo ejercicio de un cargo público . . . . .	865
1. Concepto . . . . .	865
2. Naturaleza jurídica . . . . .	866
3. Fundamento. . . . .	867
4. Requisitos. . . . .	867
a) La existencia del cargo público . . . . .	867
b) El ejercicio debe ser legítimo . . . . .	867
c) La actuación dentro del servicio y con ocasión de este. . . . .	868
d) La ausencia de atentado grave contra la dignidad de la persona humana . . . . .	869
e) La finalidad de cumplir el servicio público . . . . .	869
G) La legítima defensa . . . . .	869
1. Concepto . . . . .	869
2. Naturaleza jurídica . . . . .	870
3. Sujeto activo. . . . .	871
4. Sujeto pasivo . . . . .	871
5. Casos. . . . .	871
6. Fundamento. . . . .	872
7. Requisitos. . . . .	873
a) La existencia de una agresión. . . . .	874
1) Actualidad o inminencia de la agresión . . . . .	876
2) La injusticia de la agresión. . . . .	878
3) La realidad de la agresión . . . . .	880
4) La falta de provocación . . . . .	881
b) Que la agresión se produzca contra un derecho propio o ajeno . . . . .	883
c) La necesidad de la defensa . . . . .	886
d) La proporcionalidad . . . . .	888
e) Ánimo de defensa . . . . .	889
8. La presunción legal de la legítima defensa . . . . .	891
a) Concepto . . . . .	891
b) Requisitos . . . . .	891
1) Que el agresor sea un extraño . . . . .	892
2) Que sea el lugar donde se vive . . . . .	892
3) La agresión debe ser actual o inminente y de carácter injusto . . . . .	892

H) El estado de necesidad justificante . . . . .	893
1. Concepto . . . . .	894
2. Naturaleza jurídica . . . . .	895
3. Sujeto activo . . . . .	897
4. Sujeto pasivo . . . . .	897
5. Casos . . . . .	898
6. Fundamento . . . . .	899
7. Requisitos . . . . .	900
a) La existencia de un riesgo, mal, daño o "peligro" . . . . .	900
b) La actualidad o inminencia del riesgo . . . . .	902
c) La protección de un derecho propio o ajeno . . . . .	902
d) La no evitabilidad del daño con el empleo de otro procedimiento menos perjudicial . . . . .	903
e) La causación de un mal menor . . . . .	903
f) Ausencia de intención o imprudencia en la causación del mal . . . . .	905
g) Que el daño o mal no deba afrontarse por deber jurídico . . . . .	906
h) La finalidad de proteger el derecho o bien jurídico . . . . .	907
I) El exceso en las causas de justificación . . . . .	908
IV. La antijuridicidad en las otras formas de aparición de la conducta punible . . . . .	912

# ÍNDICE GENERAL TOMO II

## CAPÍTULO DECIMOTERCERO

### LA CULPABILIDAD

I. Introducción .....	938
II. La actual polémica sobre la culpabilidad y el principio "nulla poena sine culpa" .....	939
A) El enfoque tradicional y su crítica .....	940
B) El abandono del principio de culpabilidad. Otras alternativas ..	942
C) Balance y conclusiones .....	946
III. Evolución del concepto de culpabilidad .....	950
A) Orígenes .....	950
B) La concepción psicológica .....	952
C) La concepción personalizada .....	953
D) La concepción psicológico-normativa .....	955
E) La concepción normativa .....	958
F) La concepción vigente .....	960
G) El concepto en la dogmática nacional .....	965
H) La culpabilidad como exigibilidad .....	967
IV. El aspecto negativo de la culpabilidad: las causas de inculpabilidad ..	971
A) Apuntes previos .....	971
B) El error de prohibición .....	976
1. Ubicación sistemática .....	976
2. Teorías .....	977
3. Clases de error de prohibición .....	980
4. El error de prohibición en la ley penal .....	984
C) El estado de necesidad y otros supuestos .....	986
1. El estado de necesidad .....	986
a) Casos .....	986
b) Fundamento .....	987
c) Requisitos .....	988

2. Otras hipótesis . . . . .	989
a) La orden ilegítima de autoridad competente . . . . .	989
b) La <i>vis compulsiva</i> (insuperable coacción ajena) . . . . .	990
c) Algunas formas de inimputabilidad . . . . .	990
d) Otros casos . . . . .	990
e) Los autores por motivos de conciencia . . . . .	995
D) La inimputabilidad . . . . .	996
1. Concepto . . . . .	997
2. Ubicación sistemática . . . . .	998
3. Las fórmulas legales . . . . .	999
4. La inimputabilidad en la ley penal . . . . .	1000
a) Ubicación . . . . .	1000
b) El componente biológico . . . . .	1001
c) El componente psicológico . . . . .	1007
d) El componente jurídico (doble conexión: temporal y típica) . . . . .	1009
5. El trastorno mental preordenado . . . . .	1012
V. La culpabilidad en las otras formas de aparición del hecho puni- ble . . . . .	1015

## CAPÍTULO DECIMOCUARTO

EL CONCURSO DE PERSONAS  
EN EL DELITO

I. Introducción . . . . .	1020
II. Aspectos generales . . . . .	1021
III. La distinción entre autoría y participación . . . . .	1025
A) Las teorías subjetivas . . . . .	1026
B) Las teorías objetivas . . . . .	1027
1. La teoría formal objetiva . . . . .	1027
2. La teoría material objetiva . . . . .	1028
C) La teoría del dominio del hecho . . . . .	1028
D) La teoría de la "función de llamada de la norma" y otras pos- turas . . . . .	1032
E) El criterio del dominio sobre el fundamento del resultado . . . . .	1033
F) Hacia una teoría del dominio del hecho final-social . . . . .	1034
IV. Eventos que no constituyen concurso de personas . . . . .	1035
A) Los tipos plurisubjetivos . . . . .	1035
B) El favorecimiento y la receptación . . . . .	1037
C) La autoría accesoria o paralela . . . . .	1037
D) Algunas modalidades anormales previstas en la Parte especial . . . . .	1038
V. La autoría . . . . .	1040
A) La autoría inmediata o directa . . . . .	1041
B) La autoría mediata o indirecta . . . . .	1042

1. Concepto.....	1042
2. Requisitos.....	1043
a) El dominio del hecho final social lo posee quien está detrás del instrumento .....	1043
b) La subordinación del instrumento .....	1043
c) La existencia de un hecho doloso .....	1044
d) Que el tipo penal no requiera un autor idóneo .....	1044
e) Como mínimo un actuar con trascendencia penal ...	1044
3. Hipótesis .....	1044
a) El instrumento que actúa sin dolo .....	1045
b) El instrumento que no actúa típicamente .....	1045
c) El instrumento que actúa coaccionado .....	1045
d) El instrumento que actúa conforme a derecho.....	1046
e) El instrumento que no posee capacidad de motivación de acuerdo con la norma .....	1046
4. Casos de exclusión de la autoría mediata .....	1047
a) El instrumento que obra dentro de un aparato de poder en el seno de organizaciones delictivas .....	1047
b) El instrumento que no realiza conducta penalmente re- levante .....	1049
c) El instrumento doloso no calificado en los tipos espe- ciales .....	1049
d) Hipótesis de instrumentos coaccionado y con incapaci- dad de motivación.....	1051
5. Los casos de error.....	1051
6. La tentativa .....	1053
C) La coautoría.....	1053
1. Noción .....	1054
2. Requisitos.....	1054
a) La exigencia subjetiva .....	1055
b) La exigencia objetiva.....	1056
3. Casos de exclusión de la coautoría .....	1058
a) Los hechos culposos o imprudentes .....	1058
b) Las figuras que exigen un autor idóneo .....	1061
c) Los casos de autoría accesoria o paralela.....	1062
4. La coautoría en los delitos tentados y en los hechos omisi- vos .....	1062
D) La autoría en la ley penal .....	1063
VI. La participación.....	1069
A) Fundamento de punición .....	1070
1. La teoría de la participación en la culpabilidad .....	1070
2. La teoría de la causación o del favorecimiento.....	1071
3. Las concepciones funcionalistas radicales.....	1071
B) La instigación.....	1072
1. Concepto.....	1072
2. Requisitos.....	1072

a)	Debe existir un vínculo entre el hecho principal y la acción del inductor . . . . .	1073
b)	La actuación del inductor debe ser determinante . . . . .	1074
c)	El hecho realizado debe, por lo menos, implicar comienzo de ejecución . . . . .	1075
d)	El inductor debe carecer del dominio final-social del hecho . . . . .	1075
e)	El inductor debe actuar de forma dolosa . . . . .	1076
3.	Formas . . . . .	1078
C)	La complicidad . . . . .	1080
1.	Concepto . . . . .	1080
2.	Requisitos . . . . .	1081
a)	Debe existir vinculación entre el hecho principal y la acción del cómplice . . . . .	1082
b)	No se requiere coetaneidad con el suceso . . . . .	1083
c)	El cómplice debe carecer del dominio final-social del hecho . . . . .	1083
d)	El cómplice debe actuar en forma dolosa . . . . .	1084
3.	Formas . . . . .	1085
D)	Las formas de participación en la ley penal. . . . .	1087
1.	Las previsiones . . . . .	1087
2.	La punición del instigador . . . . .	1088
3.	La complicidad . . . . .	1089
4.	La situación del interviniente . . . . .	1090
VII.	Principios comunes a las diversas formas de concurso de personas . . . . .	1094
A)	Principio de la ejecutividad o de la exterioridad . . . . .	1095
B)	Principio de la identidad . . . . .	1095
C)	Principio de la convergencia . . . . .	1095
D)	Principio del retroceso . . . . .	1096
E)	Principio de la accesoriedad . . . . .	1096
F)	Principio de la incomunicabilidad . . . . .	1097
VIII.	La comunicabilidad de circunstancias y el art. 62 del C. P. . . . .	1098
A)	La noción de circunstancia . . . . .	1098
B)	Clases . . . . .	1099
1.	Según su origen. . . . .	1099
2.	Según su naturaleza . . . . .	1100
3.	Según los efectos . . . . .	1100
4.	Según el ámbito donde operan . . . . .	1100
5.	Según la construcción dogmática adoptada . . . . .	1100
C)	Hacia un concepto restringido. . . . .	1101
D)	Circunstancias y elementos del tipo penal . . . . .	1101
E)	Sentido y alcance del texto legal . . . . .	1103

CAPÍTULO DECIMOQUINTO

LA TENTATIVA

I.	Introducción .....	1108
II.	El "iter criminis" .....	1109
	A) La fase ideal .....	1109
	B) La fase oral .....	1109
	C) La fase de los actos preparatorios .....	1110
	D) Los actos de ejecución .....	1110
	E) Los actos de consumación .....	1111
III.	La terminación .....	1111
IV.	Aspectos generales .....	1114
	A) Concepto .....	1114
	B) Fundamento de punición .....	1115
	1. Las teorías subjetivas .....	1116
	2. Las teorías objetivas .....	1117
	3. Las teorías mixtas .....	1117
	4. La teoría de la impresión .....	1117
	5. La tentativa como infracción normativa puesta de manifiesto y próxima al tipo .....	1118
	6. Hacia una teoría objetivo-subjetiva .....	1118
	C) La regulación legal .....	1119
V.	Los elementos de la tentativa .....	1122
	A) El componente subjetivo .....	1122
	B) El comienzo de ejecución de la conducta típica .....	1123
	1. Las teorías negativas .....	1124
	2. Las teorías positivas .....	1124
	a) Las concepciones subjetivas .....	1124
	b) Las concepciones objetivas .....	1126
	1) La teoría formal objetiva .....	1126
	2) La teoría material objetiva .....	1127
	c) Las concepciones mixtas .....	1127
	d) La teoría de la impresión .....	1128
	3. Hacia una concepción sincrética .....	1129
	C) La idoneidad de los actos .....	1129
	D) La univocidad de los actos .....	1130
	E) La falta involuntaria de consumación .....	1131
VI.	Las clases de tentativa .....	1132
	A) La tentativa simple .....	1132
	B) La tentativa acabada .....	1133
	C) La tentativa desistida .....	1135
	1. Concepto .....	1135
	2. El fundamento .....	1135
	3. El lugar sistemático .....	1136
	4. Los requisitos .....	1137

a) El abandono de la voluntad delictiva . . . . .	1137
b) El carácter definitivo del abandono . . . . .	1137
c) La voluntariedad del abandono . . . . .	1138
d) El desistimiento debe impedir la consumación . . . . .	1139
5. La tentativa desistida malograda . . . . .	1139
a) El verdadero desistimiento malogrado (propio) . . . . .	1139
b) El desistimiento malogrado impropio . . . . .	1140
6. Desistimiento y arrepentimiento . . . . .	1141
D) La tentativa inidónea . . . . .	1142
VII. La punición de la tentativa . . . . .	1143

## CAPÍTULO DECIMOSEXTO

## LA UNIDAD Y LA PLURALIDAD DE ACCIONES TÍPICAS

I. Introducción . . . . .	1149
II. Aspectos generales . . . . .	1149
A) Concepto . . . . .	1150
B) Ubicación sistemática . . . . .	1151
C) Unidad y pluralidad de acciones . . . . .	1152
III. Los casos de no concurrencia de tipos penales . . . . .	1157
A) El delito continuado . . . . .	1158
1. Fundamento . . . . .	1158
2. Naturaleza jurídica . . . . .	1159
3. Concepto . . . . .	1161
4. La estructura . . . . .	1162
a) Ubicación . . . . .	1162
b) Los elementos externos . . . . .	1164
1) La unidad de sujeto activo . . . . .	1164
2) La unidad de acción . . . . .	1165
3) La unidad normativa relativa . . . . .	1166
4) La exclusión en caso de bienes jurídicos altamente personales . . . . .	1167
5) La unidad o pluralidad de sujeto pasivo . . . . .	1167
6) El empleo de medios o procedimientos semejantes . . . . .	1169
7) El aprovechamiento de ocasiones idénticas . . . . .	1169
8) La conexión espacial y temporal . . . . .	1169
c) El elemento interno . . . . .	1170
5. El delito continuado y el delito masa . . . . .	1172
B) El concurso material . . . . .	1173
1. Concepto . . . . .	1173
2. Requisitos . . . . .	1174
a) La pluralidad de acciones independientes . . . . .	1174
b) La unidad o pluralidad de tipos penales . . . . .	1174



c) La unidad de sujeto activo .....	1175
d) La unidad o pluralidad del sujeto pasivo .....	1175
e) El juzgamiento del agente en un mismo proceso penal .....	1175
C) El concurso aparente .....	1176
1. Concepto .....	1176
2. Requisitos .....	1177
a) La unidad de acción .....	1177
b) La pluralidad de tipos .....	1178
c) El sujeto activo unitario .....	1178
3. Principios interpretativos .....	1178
a) El principio de especialidad .....	1179
b) El principio de la consunción .....	1179
1) El acto copenado posterior .....	1180
2) El hecho acompañante .....	1180
c) El principio de subsidiariedad .....	1182
1) La subsidiariedad expresa .....	1182
2) La subsidiariedad tácita .....	1182
d) El principio de la alternatividad .....	1183
IV. La concurrencia de tipos penales: el concurso ideal .....	1183
A) Concepto .....	1183
B) Requisitos .....	1185
1. La unidad de acción .....	1185
2. La doble o múltiple desvaloración de la ley penal .....	1186
3. La identidad de sujeto activo .....	1187
4. La unidad o pluralidad de sujetos pasivos .....	1187
V. La unidad y la pluralidad de acciones típicas en la ley penal ....	1188
A) Apuntes previos .....	1188
B) Requisitos .....	1189
C) Los eventos previstos .....	1190
D) La determinación de la punibilidad .....	1192
1. Los sistemas más usuales .....	1192
2. La regulación legal .....	1193

**PARTE TERCERA**  
**TEORÍA DE LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL DELITO**

**CAPÍTULO DECIMOSÉPTIMO**

**LA PENA Y LA MEDIDA DE SEGURIDAD**

I. Introducción .....	1201
II. La pena .....	1203
A) Concepto y características .....	1203
1. Concepto .....	1203
2. Características .....	1204
a) Humana .....	1205
b) Legal .....	1206
c) Determinada .....	1206
d) Igual .....	1207
e) Proporcional .....	1207
f) Razonable .....	1209
g) Necesaria .....	1209
h) Judicial .....	1210
i) Individual .....	1211
j) Irrevocable .....	1211
k) Pública .....	1212
B) Clasificación de las penas .....	1213
1. Según su importancia o rango interno .....	1213
2. Según su forma de aplicación .....	1214
3. Según el derecho afectado .....	1214
4. Según su duración o límite temporal .....	1215
C) Las penas en el derecho positivo .....	1215
1. Las penas principales .....	1216
a) La prisión .....	1216
b) La pecuniaria de multa .....	1220
1) La multa acompañante de la prisión .....	1222
2) La multa progresiva .....	1224
c) Las penas privativas de otros derechos previstas en la Parte especial .....	1227
2. Las penas sustitutivas .....	1228
a) La pena de prisión domiciliaria .....	1228
b) El arresto de fin de semana .....	1231
c) El arresto continuo o ininterrumpido .....	1234
d) El trabajo en asunto de interés estatal o social .....	1235
3. Las penas accesorias .....	1239
a) La inhabilitación para el ejercicio de derechos y funcio- nes públicas, como pena obligatoria .....	1240
b) Penas accesorias discrecionales .....	1242

1) La pérdida del empleo o cargo público.....	1243
2) La inhabilitación para el ejercicio de profesión, arte, oficio, industria o comercio.....	1243
3) La inhabilitación para el ejercicio de la patria potestad, la tutela, y la curaduría.....	1244
4) La privación del derecho a conducir vehículos automotores y motocicletas.....	1245
5) La privación del derecho a la tenencia y porte de armas.....	1246
6) La privación del derecho a residir en determinados lugares o de acudir a ellos.....	1247
7) La prohibición de consumir bebidas alcohólicas o sustancias estupefacientes o psicotrópicas....	1247
8) La expulsión del territorio nacional.....	1248
9) La prohibición de aproximarse (o de comunicarse) a la víctima y/o a integrantes de su grupo familiar.....	1248
c) Otras penas accesorias.....	1248
4. ¿Penas imponibles a las personas jurídicas?.....	1249
III. Las medidas de seguridad.....	1249
A) Precisiones iniciales.....	1249
B) Clases de medidas de seguridad.....	1250
1. Según el fundamento.....	1251
2. Según el bien jurídico afectado.....	1251
3. Según el destinatario.....	1251
4. Según el tiempo.....	1251
5. Según la finalidad objetiva.....	1252
6. Según su relación con las penas.....	1252
7. Según su importancia.....	1252
C) Las diversas medidas de seguridad en la ley penal.....	1252
1. La internación en establecimiento psiquiátrico o clínica adecuada.....	1252
2. La internación en casa de estudio o de trabajo.....	1255
3. La libertad vigilada.....	1256
4. Otras medidas.....	1257
D) El abono del tiempo cumplido, el control y la extinción, la restricción de otros derechos.....	1257
1. El abono de la detención preventiva.....	1257
2. El control judicial.....	1258
3. La sustitución de la medida de seguridad.....	1258
4. La suspensión condicional y la cesación de la medida de seguridad.....	1259
5. La restricción de otros derechos.....	1261

## CAPÍTULO DECIMOCTAVO

## LA DETERMINACIÓN DE LA SANCIÓN PENAL

I.	Introducción .....	1266
II.	Conceptos básicos .....	1268
III.	Los sistemas usuales en el derecho comparado .....	1273
	A) El sistema de tabulación de agravantes y atenuantes con penas fijas .....	1273
	B) El modelo de tabulación con señalamiento de criterios generales de tasación, seguido de atenuantes y agravantes con penas flexibles .....	1274
	C) El método de penas flexibles sin enunciación de criterios generales .....	1274
	D) El régimen de tabulación de circunstancias con penas relativamente rígidas .....	1275
	E) El patrón de penas flexibles sin enunciación de criterios generales, con atenuantes genéricas no especificadas .....	1275
	F) Las fórmulas de criterios generales o sintéticas con penas flexibles .....	1275
IV.	La determinación de la sanción penal en sentido estricto .....	1276
	A) El primer nivel: la determinación del marco penal aplicable a partir de las modificaciones específicas y genéricas .....	1276
	1. Las modificaciones específicas para agravar o atenuar el marco de punibilidad .....	1277
	2. Las modificaciones genéricas para agravar o atenuar el marco de punibilidad .....	1278
	a) Las causas genéricas que agravan la punibilidad .....	1281
	b) Las causas genéricas que disminuyen la punibilidad ..	1288
	c) La concurrencia de causales genéricas .....	1288
	3. Las reglas para la determinación de los límites .....	1288
	a) La modificación en una proporción determinada .....	1289
	b) La modificación para aumentar hasta en una proporción determinada .....	1289
	c) La modificación para disminuir hasta en una proporción determinada .....	1290
	d) La modificación para aumentar en dos proporciones determinadas .....	1290
	e) La modificación para disminuir en dos proporciones determinadas .....	1291
	B) El segundo nivel: la averiguación del marco penal concreto ..	1291
	1. Precisiones .....	1291
	2. Las "circunstancias" de los arts. 55 y 58 .....	1293
	a) Las "circunstancias" de menor punibilidad .....	1293
	1) La carencia de antecedentes penales .....	1293
	2) El obrar por motivos nobles o altruistas .....	1294

3) El obrar en estado de emoción, pasión excusables, o de temor intenso . . . . .	1294
4) La influencia de apremiantes circunstancias personales o familiares en la ejecución de la conducta punible. . . . .	1295
5) Procurar voluntariamente después de cometida la conducta, anular o disminuir sus consecuencias. . . . .	1296
6) Reparar voluntariamente el daño ocasionado aunque no sea en forma total. . . . .	1297
7) Presentarse voluntariamente a las autoridades después de haber cometido la conducta punible o evitar la injusta sindicación de terceros . . . . .	1297
8) La indigencia o la falta de ilustración, en cuanto hayan influido en la ejecución de la conducta punible . . . . .	1299
9) Las condiciones de inferioridad psíquica determinadas por la edad o por circunstancias orgánicas, en cuanto hayan influido en la ejecución de la conducta punible . . . . .	1300
b) Las "circunstancias" de mayor punibilidad . . . . .	1300
1) Ejecutar la conducta punible sobre bienes o recursos destinados a actividades de utilidad común, o a la satisfacción de necesidades básicas de una colectividad . . . . .	1300
2) Ejecutar la conducta punible por motivo abyecto, fútil o mediante precio, recompensa o promesa remuneratoria . . . . .	1301
3) Que la ejecución de la conducta punible esté inspirada en móviles de intolerancia y discriminación, referidos a la raza, la etnia, la ideología, la religión, o las creencias, sexo u orientación sexual, o a alguna enfermedad o minusvalía de la víctima. . . . .	1303
4) Emplear en la ejecución de la conducta punible medios de cuyo uso pueda resultar peligro común . . . . .	1304
5) Ejecutar la conducta punible mediante ocultamiento, con abuso de la condición de superioridad sobre la víctima, o con aprovechamiento de circunstancias de tiempo, modo, lugar, que dificulten la defensa del ofendido o la identificación del autor o partícipe . . . . .	1305
6) Hacer más nocivas las consecuencias de la conducta punible. . . . .	1307
7) Ejecutar la conducta punible con quebrantamiento de los deberes que las relaciones sociales o de	

parentesco impongan al sentenciado respecto de la víctima .....	1307
8) Aumentar deliberada e inhumanamente el sufrimiento de la víctima, mediante la causación de padecimientos innecesarios para la ejecución del delito .....	1309
9) La posición distinguida que el sentenciado ocupe en la sociedad, por su cargo, situación económica, ilustración, poder, oficio o ministerio .....	1309
10) Obrar en coparticipación criminal .....	1310
11) Ejecutar la conducta punible valiéndose de un inimputable .....	1311
12) Cuando la conducta punible fuere cometida contra servidor público por razón del ejercicio de sus funciones o de su cargo, salvo que tal calidad haya sido prevista como elemento o circunstancia del tipo penal .....	1312
13) Cuando la conducta punible fuere dirigida o cometida total o parcialmente desde el interior de un lugar de reclusión por quien estuviere privado de su libertad, o total o parcialmente fuera del territorio nacional .....	1313
14) Cuando se produjere un daño grave o una irreversible modificación del equilibrio ecológico de los ecosistemas naturales .....	1313
15) Cuando para la realización de la conducta punible se utilicen explosivos, venenos u otros instrumentos o artes de similar eficacia destructiva ..	1315
16) Cuando la conducta punible se realice sobre áreas de especial importancia ecológica o en ecosistemas estratégicos definidos por la ley o los reglamentos .....	1315
17) Cuando para la realización de la conducta se utilicen medios informáticos, electrónicos o telemáticos .....	1315
3. La aplicación de los cuartos .....	1315
C) El tercer nivel: la individualización judicial propiamente dicha .....	1318
1. Apuntes generales .....	1319
2. Los criterios de determinación .....	1320
a) La "mayor o menor gravedad de la conducta" .....	1320
b) El "daño real o potencial creado" .....	1321
c) La "naturaleza de las causales que agraven o atenúen la punibilidad" .....	1321
d) "La intensidad del dolo, la preterintención o la culpa concurrentes" .....	1325
e) La "necesidad de pena" .....	1325

f) La "función que ella ha de cumplir en el caso concreto"	1327
g) El "mayor o menor grado de aproximación al momento consumativo"	1330
h) El "mayor o menor grado de eficacia de la contribución o ayuda"	1331
3. Conclusión.	1331
D) El cuarto nivel: las rebajas sobre la pena final.	1334
E) La determinación de la pena pecuniaria.	1338
F) La determinación de las medidas de seguridad	1339
1. Ubicación.	1339
2. Criterios de determinación	1340
a) La necesidad de tratamiento y asistencia.	1340
b) La gravedad o la magnitud del injusto.	1340
c) El grado o la magnitud de la culpabilidad.	1341
V. La determinación de la sanción penal en sentido amplio	1341
A) Las penas sustitutivas	1342
1. La pena de prisión domiciliaria.	1342
2. El arresto de fin de semana y el arresto ininterrumpido	1343
3. El trabajo no remunerado en asunto de inequívoca naturaleza e interés estatal o social.	1344
B) Las penas potestativas	1345
1. Ubicación.	1345
2. Criterios de determinación	1345
a) Relación de causalidad entre la trasgresión a la ley penal y la sanción.	1345
b) La necesidad de imposición	1346
c) Debida motivación.	1346
C) Los mecanismos sustitutivos de la pena privativa de libertad.	1347
1. Concepto	1347
2. Clases	1348
a) La suspensión condicional de la ejecución de la pena	1348
1) Concepto y fundamento.	1348
2) Origen y naturaleza jurídica.	1351
3) Los requisitos para su concesión	1353
4) La suspensión condicional de la ejecución de la pena y las penas potestativas	1357
5) Las obligaciones	1357
6) El momento procesal para su concesión.	1359
7) Los efectos procesales.	1359
b) La libertad condicional	1360
1) Concepto y fundamento.	1360
2) Origen y naturaleza jurídica.	1361
3) Los requisitos para su concesión	1362
4) Las obligaciones	1365
5) El momento procesal para su concesión.	1365
6) Los efectos procesales.	1365

c) La sustitución de la ejecución de la pena privativa de la libertad .....	1365
1) La suficiencia de la reclusión en el lugar de residencia .....	1366
2) La edad, la personalidad y la naturaleza o modalidad de la conducta punible. ....	1366
3) El embarazo. ....	1366
4) La enfermedad muy grave .....	1366
5) La calidad de madre cabeza de familia .....	1368
d) La remisión .....	1369
e) La suspensión condicional de la ejecución de las medidas de seguridad .....	1370
VI. A manera de conclusión .....	1371

## CAPÍTULO DECIMONOVENO

CAUSAS DE EXTINCIÓN DE LA PRETENSIÓN  
PUNITIVA DEL ESTADO

I. Introducción .....	1376
II. Causas de extinción de la acción penal .....	1378
A) La muerte del sindicado .....	1379
B) El desistimiento y la caducidad de la querella. ....	1379
1. Noción .....	1380
2. Clases .....	1381
3. Efectos .....	1381
C) La amnistía propia .....	1382
1. Noción .....	1382
2. Formulación legal y características .....	1382
D) La prescripción de la acción penal. ....	1384
1. Noción, naturaleza y fundamento .....	1384
2. Término .....	1385
3. Iniciación e interrupción del término. ....	1386
E) La oblación. ....	1388
F) El pago en diversas hipótesis .....	1388
G) La renuncia a la persecución penal en casos específicos: el principio de oportunidad .....	1389
H) La retractación .....	1396
I) Las causas de exención de la punibilidad previstas en la ley ..	1396
J) Otras hipótesis .....	1398
III. Causas de extinción de la sanción penal .....	1398
A) La muerte del condenado .....	1399
B) El indulto .....	1399
C) La amnistía impropia .....	1400
D) La prescripción de la ejecución de la pena .....	1401
1. Término. ....	1401



2. Iniciación del término . . . . .	1402
3. Interrupción del término. Casos . . . . .	1403
4. La prescripción de la ejecución de las medidas de seguridad . . . . .	1404
E) La rehabilitación de la sanción penal . . . . .	1405

CAPÍTULO VICÉSIMO

LA RESPONSABILIDAD CIVIL DERIVADA  
DEL DELITO

I. Introducción . . . . .	1408
II. La responsabilidad penal y la responsabilidad civil. . . . .	1409
A) Las relaciones entre conducta punible y daño . . . . .	1409
B) Las diferencias entre la acción penal y la civil . . . . .	1412
C) La naturaleza jurídica de la obligación de restituir y de reparar. . . . .	1413
III. El sistema adoptado por la ley penal . . . . .	1413
A) Observaciones generales. . . . .	1413
B) La prohibición de enajenar bienes sujetos a registro . . . . .	1414
C) Los titulares de la acción indemnizatoria . . . . .	1415
1. Por activa . . . . .	1415
2. Por pasiva. . . . .	1416
D) El objeto de la responsabilidad civil derivada de la conducta punible . . . . .	1418
1. La restitución. . . . .	1419
2. El resarcimiento del daño . . . . .	1420
E) La prescripción de la acción civil . . . . .	1422
F) El comiso . . . . .	1423
1. Concepto . . . . .	1423
2. Naturaleza jurídica . . . . .	1423
3. Regulación legal . . . . .	1424
<i>Bibliografía general</i> . . . . .	1427
<i>Índice de materias</i> . . . . .	1459
<i>Índice de autores</i> . . . . .	1515

www.librotecnia.cl