

La tentativa como delito imperfecto

Autor: Juan Pablo Mañalich R.

Editorial Marcial Pons /2026

www.librotecnia.cl

ÍNDICE

Pág.

RECONOCIMIENTOS Y AGRADECIMIENTOS.....	9
ABREVIATURAS.....	21
INTRODUCCIÓN. TENTATIVA, NORMAS Y AGENCIA	23
1. EL «ARGUMENTO DE LA TENTATIVA».....	23
2. IMPERFECCIÓN DELICTIVA COMO MARCA DE LA TENTATIVA.....	30
3. LAS NORMAS DE COMPORTAMIENTO COMO ARTEFACTOS DEÓNTICOS	33
4. LA RIGIDEZ DE LA ANTINORMATIVIDAD	36
5. NORMAS, ALIENACIÓN Y AGENCIA.....	38
PRIMERA PARTE. EL FUNDAMENTO DE PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA BAJO EL MODELO DEL DELITO IMPERFECTO	41
CAPÍTULO I. EL MODELO DEL DELITO IMPERFECTO	43
1. LA ANOMALÍA DE LA PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA.....	43
1.1. EL DÉFICIT DE ANTINORMATIVIDAD DE LA TENTATIVA DE DELITO.....	43
1.2. LA INSENSIBILIDAD EPISTÉMICA DE LA ANTINORMATIVIDAD	45

www.librotecnia.cl

1.3. LA «ATIPICIDAD» DE LA TENTATIVA DE DELITO.....	49
2. LA CONSTITUCIÓN DEL HECHO PUNIBLE POR VÍA DE IMPUTACIÓN.....	52
2.1. EL MODELO DEL SILOGISMO PRÁCTICO.....	52
2.2. EL DOLO COMO CRITERIO DE EVITABILIDAD.....	54
3. EL DELITO TENTADO COMO DELITO IMPERFECTO.....	59
3.1. EL DELITO TENTADO COMO DELITO NO CONSUMADO.....	59
3.2. LA NATURALEZA DERIVATIVA DE LA SIGNIFICACIÓN CRIMINAL DE LA TENTATIVA.....	63
3.3. MERECIMIENTO Y SUERTE RESULTATIVA.....	66
3.4. LA SUFICIENCIA DEL DOLO EVENTUAL.....	69
3.5. TRES CONSECUENCIAS.....	73
CAPÍTULO II. TENTATIVA, ERROR Y DOLO.....	79
1. LA TENTATIVA COMO ERROR.....	79
2. EL «ERROR SOBRE EL DELITO» Y SU INVERSIÓN.....	81
2.1. LA ANTINORMATIVIDAD COMO PROPIEDAD SUPERVENIENTE.....	81
2.2. LA IMPOTENCIA MODIFICATIVA DEL ERROR.....	82
2.3. LA INVARIABILIDAD DE LA EXTENSIÓN DEL TIPO DE DELITO.....	85
3. EL DOLO COMO CREENCIA PREDICTIVA REFERIDA A LAS CONDICIONES DE APLICACIÓN DE LA NORMA DE COMPORTAMIENTO.....	86
3.1. EL DOLO COMO REPRESENTACIÓN DE LAS CIRCUNSTANCIAS REALIZADORAS DE LAS PROPIEDADES FUNDANTES-DE-ANTINORMATIVIDAD.....	86
3.2. LAS CIRCUNSTANCIAS REALIZADORAS DE LOS ELEMENTOS DEL TIPO COMO OBJETO DE REFERENCIA DEL DOLO.....	89
3.3. ERROR EXTENSIONAL VERSUS ERROR INTENSIONAL.....	93
3.4. LA IRRELEVANCIA DE LA JUSTIFICACIÓN EPISTÉMICA DE LA CREENCIA PREDICTIVA.....	94

3.5. LA IRRELEVANCIA DE LA VERDAD DE LA CREENCIA PREDICTIVA	99
4. ¿FUNDAMENTACIÓN DE LA PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA A TRAVÉS DEL «ARGUMENTO DE LA INVERSIÓN»?	101
4.1. EL MÉTODO DE LA INVERSIÓN Y LA FUNDAMENTACIÓN SUBJETIVISTA DE LA PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA	101
4.2. LA RECONSTRUCCIÓN LÓGICA DEL ARGUMENTO DE LA INVERSIÓN Y SU REFUTACIÓN	104
CAPÍTULO III. LA TENTATIVA FRENTE AL DELITO PUTATIVO.....	111
1. «TENTATIVA IDÓNEA» COMO CONTRADICTIO IN ADJECTO	111
1.1. EL JUICIO DE (IN)IDONEIDAD DE LA TENTATIVA DESDE UNA PERSPECTIVA EX POST	111
1.2. ¿IDONEIDAD DE LA TENTATIVA POR IDONEIDAD DEL OBJETO?	114
1.3. ¿IDONEIDAD DE LA TENTATIVA POR IDONEIDAD DEL MEDIO?	118
1.4. LA TENTATIVA DE DELITO COMO DELITO CIRCUNSTANCIALMENTE IMPOSIBLE	120
2. EL DELITO PUTATIVO Y LA OBJETIVIDAD DE LA ADSCRIPCIÓN DE DOLO	126
2.1. ¿SOLIPSISMO EN LA ADSCRIPCIÓN DE DOLO?	126
2.2. LA OBJETIVIDAD DE LA FUNDAMENTACIÓN DEL DOLO	128
3. LA «TENTATIVA IRREAL» O «TENTATIVA SUPERSTICIOSA» COMO DELITO PUTATIVO	129
3.1. EL PROBLEMA DE LA «CAUSALIDAD PUTATIVA»	129
3.2. ANÁLISIS CAUSAL Y ADSCRIPCIÓN DE DOLO	131
3.3. LA «TENTATIVA IRREAL» COMO DELITO PUTATIVO	136
3.4. LA «TENTATIVA SUPERSTICIOSA» COMO «TENTATIVA IRREAL» ..	141
3.5. ¿LA TENTATIVA «CRASAMENTE INSENSATA» COMO PSEUDOTENTATIVA?	143

4. EL ERROR DE SENTIDO INVERTIDO ACERCA DE UN ELEMENTO NORMATIVO DEL TIPO COMO DELITO PUTATIVO	144
4.1. EL «ERROR SOBRE UN ELEMENTO NORMATIVO DEL TIPO» COMO ERROR DE REFERENCIA O ERROR DE SENTIDO.....	144
4.2. EL ERROR «INVERTIDO» SOBRE EL SENTIDO DE UN ELEMENTO NORMATIVO DEL TIPO COMO DELITO PUTATIVO.....	147
5. LA «PUBLICIDAD» DEL FUNDAMENTO DE PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA.....	149
5.1. RECAPITULACIÓN: LA SUPERACIÓN DEL SOLIPSISMO EN LA FUNDAMENTACIÓN DE LA PUNIBILIDAD DE LA TENTATIVA	149
5.2. EL MODELO DE LA VINCULACIÓN A REGLAS PÚBLICAS	151
6. LA TENTATIVA DE UN DELITO ESPECIAL Y EL PROBLEMA DE LA «INIDONEIDAD DEL SUJETO».....	153
6.1. LOS DELITOS ESPECIALES Y LA ESTRUCTURA DE LAS «NORMAS ESPECIALES».....	153
6.2. ¿ARBITRARIEDAD DE LA DISTINCIÓN ENTRE NORMAS GENERALES Y NORMAS ESPECIALES?	159
6.3. LA «TENTATIVA SUBJETIVAMENTE INIDÓNEA» COMO DELITO PUTATIVO.....	162
7. LA HETEROGENEIDAD CATEGORIAL DEL «DELITO PUTATIVO»	166
SEGUNDA PARTE. LA ESTRUCTURA DE LA TENTATIVA ACABADA E INACABADA BAJO EL MODELO DE LA OPORTUNIDAD PARA LA ACCIÓN	169
CAPÍTULO IV. ACABAMIENTO DE LA TENTATIVA Y OPORTUNIDAD PARA LA ACCIÓN.....	171
1. LA DISTINCIÓN ESTRUCTURAL ENTRE LA TENTATIVA ACABADA Y LA TENTATIVA INACABADA.....	171
2. LA TENTATIVA COMO DELITO NO CONSUMADO.....	174
2.1. EL <i>ITER CRIMINIS</i> COMO METÁFORA.....	174

2.2.	LA INADECUACIÓN DOGMÁTICA DEL MODELO DEL <i>ITER CRIMINIS</i>	176
2.3.	LA PRIMACÍA DE LA PERSPECTIVA <i>EX POST</i>	178
3.	EL MODELO DE LA OPORTUNIDAD PARA LA ACCIÓN.....	180
3.1.	LAS NORMAS DE COMPORTAMIENTO COMO FUNDAMENTOS DE DEBERES.....	180
3.2.	SILOGISMO PRÁCTICO Y OPORTUNIDAD PARA LA ACCIÓN	181
4.	ACABAMIENTO DE LA TENTATIVA Y SITUACIÓN DE DEBER.....	183
4.1.	EL PROBLEMA DE LA IDENTIDAD Y LA INDIVIDUACIÓN DE LA TENTATIVA.....	183
4.2.	EL CRITERIO DE LA IDENTIDAD DE LA SITUACIÓN DE DEBER	185
4.3.	LA POSIBLE REDEFINICIÓN DINÁMICA DE LA SITUACIÓN DE DEBER	188
4.4.	UNA VERSIÓN ESTRICTA DE LA TESIS DE LA CONSIDERACIÓN GLOBAL	192

CAPÍTULO V. RESOLUCIÓN AL HECHO Y TENTATIVA INACABADA 195

1.	EL DÉFICIT DE MATERIALIZACIÓN DE LA TENTATIVA INACABADA.....	195
2.	LA RESOLUCIÓN AL HECHO COMO COMPROMISO PRÁCTICO.....	196
2.1.	¿LA RESOLUCIÓN AL HECHO COMO DOLO?	196
2.2.	LA RESOLUCIÓN AL HECHO COMO INTENCIÓN PREVIA.....	199
2.3.	COMPROMISOS PRÁCTICOS Y PRINCIPIO ENLAZADOR.....	202
2.4.	LA COMPATIBILIDAD ENTRE RESOLUCIÓN AL HECHO Y DOLO EVENTUAL	205
3.	RESOLUCIÓN AL HECHO E INICIO DE LA TENTATIVA.....	207
3.1.	LA ACTUALIZACIÓN DE LA RESOLUCIÓN AL HECHO	207

3.2. LA «INCONDICIONALIDAD» DE LA RESOLUCIÓN AL HECHO.....	210
4. LA TENTATIVA INACABADA COMO DELITO IMPERFECTO.....	212
4.1. ¿ASIMETRÍA NORMATOLÓGICA ENTRE LA TENTATIVA ACABADA Y LA TENTATIVA INACABADA?	212
4.2. EL PRINCIPIO ENLAZADOR Y LA IDENTIDAD PERSONAL DEL AGENTE.....	214
4.3. LA TENTATIVA INACABADA COMO TENTATIVA	217
CAPÍTULO VI. EL INICIO DE LA TENTATIVA BAJO EL CRITERIO DE LA INMEDIATEZ DE ACCIÓN.....	221
1. EL INICIO DE LA TENTATIVA COMO CATEGORÍA DE LA TENTATIVA INACABADA.....	221
2. EL INICIO DE LA TENTATIVA BAJO EL CRITERIO DE LA ACCIÓN INTERMEDIA	223
2.1. LA INADECUACIÓN DE LA SOLUCIÓN OBJETIVO-FORMAL	223
2.2. APTITUD DE GENERALIZACIÓN COMO EXIGENCIA METODOLÓGICA	226
2.3. EL TEST DE LA ACCIÓN INTERMEDIA.....	229
3. EL CRITERIO DE LA INMEDIATEZ DE ACCIÓN.....	233
3.1. OPORTUNIDAD PARA LA ACCIÓN E INMEDIATEZ DE ACCIÓN.....	233
3.2. EL FACTOR DE LA SUERTE CIRCUNSTANCIAL.....	238
4. LA RECONSTRUCCIÓN DOGMÁTICA DE LA FÓRMULA DEL «PRINCIPIO DE EJECUCIÓN POR HECHOS DIRECTOS»	244
4.1. DE NUEVO: LA INADECUACIÓN DEL MODELO DEL ITER CRIMINIS	244
4.2. PRINCIPIO DE EJECUCIÓN Y RESOLUCIÓN AL HECHO.....	246
4.3. LA «INTENCIONALIDAD» DEL OBJETO DE LA RESOLUCIÓN AL HECHO	248
4.4. LA FUNCIÓN ESPECIFICATIVA DE LA EXIGENCIA DE «HECHOS DIRECTOS»	252

4.5. ¿«PRINCIPIO DE EJECUCIÓN» COMO INICIO DE LA TENTATIVA DE UN DELITO OMISIVO?	254
4.6. UNA APLICACIÓN EJEMPLIFICATIVA	256
5. EL INICIO DE LA TENTATIVA IMPUTABLE EN AUTORÍA MEDIATA O EN COAUTORÍA	259
5.1. LA PREMISA: LAS FORMAS DE AUTORÍA COMO ESTRUCTURAS DE IMPUTACIÓN	259
5.2. EL PRINCIPIO DE EJECUCIÓN BAJO LA «SOLUCIÓN GLOBAL»	263
6. EL INICIO DE LA TENTATIVA DE UN HECHO PUNIBLE COMPLEJO	266
6.1. LA ESTRUCTURA TÍPICA DE LOS HECHOS PUNIBLES COMPLEJOS	266
6.2. EL PRINCIPIO DE EJECUCIÓN DEL HURTO Y DEL ROBO CON FUERZA EN LAS COSAS	270
6.3. EL PRINCIPIO DE EJECUCIÓN DEL ROBO CON VIOLENCIA O INTIMIDACIÓN EN LAS PERSONAS	276

CAPÍTULO VII. EL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA COMO REVISIÓN DEL QUEBRANTAMIENTO DE LA NORMA 283

1. INTRODUCCIÓN: EL MODELO DE LA REVISIÓN DEL QUEBRANTAMIENTO DE LA NORMA	283
2. LA BIDIMENSIONALIDAD DEL DESISTIMIENTO	284
2.1. REFERENCIA A LA CONSUMACIÓN <i>VERSUS</i> REFERENCIA A LA TENTATIVA	284
2.2. «DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA»: UNA DESAMBIGUACIÓN	288
2.3. ¿EL DESISTIMIENTO COMO «MODIFICACIÓN DEL HECHO»?	292
3. EL DESISTIMIENTO COMO REVISIÓN (IMPUTABLE) DEL QUEBRANTAMIENTO DE LA NORMA	294
3.1. LOS PRESUPUESTOS DE LA TOMA DE POSICIÓN A FAVOR DE LA NORMA QUEBRANTADA	294

3.2. EL SIGNIFICADO DEL DESISTIMIENTO COMO CONTRADECLARACIÓN.....	296
3.3. LAS DOS MODALIDADES DE LA TOMA DE POSICIÓN A FAVOR DE LA NORMA Y LOS DOS NIVELES DE SU IMPUTACIÓN.....	298
4. EL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA COMO EXCUSA LEGAL ABSOLUTORIA.....	301

CAPÍTULO VIII. EL DESISTIMIENTO COMO EVITACIÓN O IMPEDIMENTO DE LA CONSUMACIÓN..... 305

1. ACABAMIENTO DE LA TENTATIVA Y OPORTUNIDAD PARA EL DESISTIMIENTO.....	305
2. EL ESTATUS DEÓNTICO DEL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA.....	308
2.1. EL DESISTIMIENTO COMO EVITACIÓN OBLIGATORIA O IMPEDIMENTO SUPEREROGATORIO DE LA CONSUMACIÓN.....	308
2.2. LA RELATIVIDAD SITUACIONAL DE LA CARACTERIZACIÓN DEÓNTICA DEL DESISTIMIENTO.....	312
3. LOS PRESUPUESTOS DEL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA INACABADA.....	317
3.1. EL PROBLEMA: LOS CASOS DE REALIZACIÓN DE UNA «FINALIDAD EXTRATÍPICA».....	317
3.2. LA «INCONDICIONALIDAD» DE LA RESOLUCIÓN AL HECHO.....	322

CAPÍTULO IX. LA IMPUTACIÓN DEL DESISTIMIENTO..... 327

1. LA RACIONALIZACIÓN POSITIVA DE LA EVITACIÓN O EL IMPEDIMENTO DE LA CONSUMACIÓN.....	327
1.1. LA AUTONOMÍA FUNCIONAL DE LOS CRITERIOS DE IMPUTACIÓN.....	327
1.2. DOS NIVELES DE IMPUTACIÓN DEL DESISTIMIENTO: IMPUTATIO FACTI E IMPUTATIO IURIS.....	329
2. LA IMPUTACIÓN DE LA EVITACIÓN O EL IMPEDIMENTO DE LA CONSUMACIÓN COMO DESISTIMIENTO.....	332

2.1.	LA IMPUTACIÓN DE LA EVITACIÓN DE LA CONSUMACIÓN COMO DESISTIMIENTO DE UNA TENTATIVA INACABADA.....	332
2.2.	LA IMPUTACIÓN DEL IMPEDIMENTO DE LA CONSUMACIÓN COMO DESISTIMIENTO DE UNA TENTATIVA ACABADA	334
2.3.	LA IMPUTACIÓN DEL DESISTIMIENTO DE LA TENTATIVA IMPUTABLE A VARIOS COINTERVINIENTES	339
3.	LA VOLUNTARIEDAD DEL DESISTIMIENTO COMO CONDICIÓN DE SU IMPUTACIÓN COMO RECONOCIMIENTO POSITIVO DE LA NORMA	341
3.1.	LA VOLUNTARIEDAD DEL DESISTIMIENTO COMO CRITERIO DE IMPUTACIÓN	341
3.2.	VOLUNTARIEDAD COMO MOTIVACIÓN «ORTÓNOMA».....	343
3.3.	INDICADORES DE (FALTA DE) VOLUNTARIEDAD	346
BIBLIOGRAFÍA.....		351
		www.librotecnia.cl