

DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

4ª Edición

Adecuada al Código penal de 1995 por
María Isabel Valdecabres Ortiz

Manuel Cobo del Rosal

Catedrático de Derecho Penal de la
Universidad Complutense de Madrid

Tomás S. Vives Antón

Catedrático de Derecho Penal de la
Universidad de Valencia

tirant lo blanch

Valencia, 1996

INDICE

BIBLIOGRAFIA

A) En lengua española	17
B) En lenguas extranjeras	21

Parte Primera: Introducción

I. CONCEPTO

1. CUESTIONES PRELIMINARES	29
A) Definición	29
B) Naturaleza	32
C) Estructura de la norma penal	38
2. RELACIONES CON OTRAS RAMAS DEL DERECHO	41
A) Derecho privado	41
B) Derecho público	42
C) Derecho penal "criminal" y Derecho penal "administrativo"	46
3. EL "IUS PUNIENDI"	53
A) El planteamiento político	54
B) El punto de vista técnico	55

II. PRINCIPIOS CONSTITUCIONALES DEL DERECHO PENAL

4. EL PRINCIPIO DE LEGALIDAD	61
A) Introducción	61
B) El principio de legalidad en materia penal	64
C) El principio "nullum crimen, nulla poena sine lege" en Derecho español	69
5. EL PRINCIPIO DE PROHIBICION DE EXCESO O PROPORCIONALIDAD EN SENTIDO AMPLIO	75
A) Introducción	75
B) Requisitos	77
6. OTROS PRINCIPIOS	83
A) El principio "ne bis in idem"	83
B) El principio de igualdad	85
C) La presunción de inocencia	87

III. LA CIENCIA DEL DERECHO PENAL

7. PROBLEMAS BASICOS	93
A) Naturaleza	93
B) Contenido	98
C) Método	99
8. LA INTERPRETACION	103
A) Concepto	103
B) Clases	104
C) Principios rectores	106
9. RELACIONES CON LA CRIMINOLOGIA Y CON LA POLITICA CRIMI- NAL	111
A) Derecho Penal y Criminología	111
B) Dogmática y Política criminal	116

IV. FUENTES

10. INTRODUCCION	123
11. LA LEY PENAL: CONCEPTO	125
A) La Ley en sentido formal	126
B) La Ley en sentido material	130
12. CLASES DE LEYES PENALES	135
A) Clases de leyes penales en sentido formal	135
B) Clases de leyes penales en sentido material	137
13. EL PROBLEMA DE LAS FUENTES EXTRALEGALES DEL DERECHO PENAL	141
A) Sentencias del Tribunal Constitucional	141
B) Tratados Internacionales	142
C) Normas consuetudinarias	146
D) La analogía	148
14. CONCURSO APARENTE DE LEYES PENALES	155
A) Conflictos de Leyes en general	155
B) Concurso de Leyes penales	156
C) Reglas de solución del conflicto aparente	157

V. LIMITES DE LA LEY PENAL

15. LIMITES TEMPORALES: GENERALIDADES	167
A) Entrada en vigor	167
B) Término de vigencia	169
C) Eficacia de la Ley penal	172

16. RETROACTIVIDAD E IRRETROACTIVIDAD: PROBLEMAS GENERALES	175
A) El principio de irretroactividad y la retroactividad favorable al reo	175
B) Fundamento	177
C) Determinación de la Ley penal más favorable	178
D) Alcance de la retroactividad	180
17. RETROACTIVIDAD E IRRETROACTIVIDAD: SUPUESTOS ESPECIALES	183
A) Delitos cuya realización se prolonga en el tiempo	183
B) Sentencias del Tribunal Constitucional	184
C) Leyes penales intermedias	185
D) Leyes temporales y de excepción	186
E) Leyes procesales	187
18. LIMITES DE LA LEY PENAL EN EL ESPACIO	191
A) Territorialidad de la Ley penal	191
B) Lugar de realización del delito	193
C) Aplicación ultraterritorial de la Ley penal	195
19. DERECHO PENAL INTERNACIONAL	199
A) Introducción	199
B) Extradición	200
C) Asilo	207
D) Efectos de los juicios extranjeros	209
20. LIMITES DE LA LEY PENAL EN RELACION A LAS PERSONAS	211
A) Inviolabilidades	211
B) Inmunities	214
C) Exenciones	215

Parte Segunda: El delito

VI. CUESTIONES PRELIMINARES

21. PLANTEAMIENTO GENERAL	221
22. DEFINICION DEL DELITO	225
A) Definiciones doctrinales	225
B) Definición legal	230
C) Funciones de la definición	238
23. PRESUPUESTOS DE LA TEORIA DEL DELITO	241
A) Método	241
B) Sistema	243
C) Función de la norma penal	244
D) Análisis y síntesis	251

24. CLASIFICACION DE LOS DELITOS	257
A) Delitos y faltas	257
D) Delitos comunes y delitos políticos	259

Sección Primera: El juicio de antijuridicidad

VII. INTRODUCCION

25. CONTENIDO Y ESTRUCTURA DEL JUICIO DE ANTIJURIDICIDAD ...	267
A) Antijuridicidad formal y material	269
B) Antijuridicidad objetiva y subjetiva	271
C) Desvalor de acción y desvalor de resultado	273
D) Antijuridicidad e injusto	276
E) Tipo y antijuridicidad	277

VIII. EL TIPO DE INJUSTO

26. PROBLEMAS GENERALES	281
A) Concepto de tipo	281
B) Evolución doctrinal de la tipicidad	282
C) Funciones del tipo de injusto	286
27. EL PRINCIPIO DE OFENSIVIDAD: BIEN JURIDICO Y CONTENIDO DE INJUSTO	289
A) El principio de ofensividad	289
B) Bien jurídico	292
C) Contenido de injusto	300
28. LA FORMULACION TIPICA Y SUS TERMINOS: EL PRINCIPIO DE TAXATIVIDAD	303
A) Los términos típicos	303
B) El principio de taxatividad	308
C) Las sedicentes “características especiales del deber jurídico”	312
29. EL PRINCIPIO DE HECHO	315
A) Contenido	315
B) Proclamación positiva	316
C) Vulneraciones del principio del hecho	317
30. SUJETO ACTIVO	323
A) Sujeto activo y autor	323
B) La capacidad de acción	324
C) Modos de configuración del sujeto activo	325
D) Actuaciones en nombre de otro	328
31. SUJETO PASIVO Y OBJETO MATERIAL	331
A) Sujeto pasivo	331
B) Objeto material	333

32. LA CONDUCTA. CUESTIONES GENERALES	337
A) Concepto general de acción y acción típica	337
B) Concepciones causal, final y social de la acción	340
C) Estructura de la conducta: manifestación de voluntad y resultado	349
33. MODALIDADES DE CONDUCTA	353
A) Acción y omisión	353
B) El tipo de injusto en los delitos omisivos	357
C) La comisión por omisión	360
34. ELEMENTOS SUBJETIVOS DEL TIPO	367
A) Naturaleza y función	367
B) Supuestos característicos	371
35. LA ADECUACION A TIPO. ANALISIS DEL PROBLEMA CAUSAL	375
A) Generalidades	375
B) La adecuación a tipo en los delitos de resultado	377
36. LAS SITUACIONES TÍPICAS Y LAS LLAMADAS CONDICIONES OBJE- TIVAS DE PUNIBILIDAD	395
A) Situaciones típicas	395
B) Condiciones objetivas de punibilidad	396
37. CLASIFICACION DE LOS TIPOS	401
A) En cuanto al bien jurídico	401
B) En cuanto a la formulación legal	404
C) En cuanto al sujeto activo	407
D) En cuanto al modo de comportamiento	409

IX. AUSENCIA DE TIPO

38. LA EXCLUSIÓN DEL TIPO DE INJUSTO	413
A) Dimensión lógico-valorativa	413
B) Dimensión fáctica	414
C) Los llamados elementos negativos del tipo	416

X. AUSENCIA DE ANTIJURIDICIDAD: LA JUSTIFICACION

39. CUESTIONES GENERALES	423
A) Concepto y naturaleza de la justificación	423
B) Función y sistemática de las causas de justificación	431
40. CUMPLIMIENTO DE UN DEBER O EJERCICIO LEGITIMO DE UN DERECHO, OFICIO O CARGO	435
A) Generalidades. El término "legítimo"	435
B) Ejercicio legítimo de un derecho	436
C) Cumplimiento de un deber	441
D) Ejercicio legítimo de un oficio o cargo	446

41. EL CONSENTIMIENTO DEL SUJETO PASIVO	451
A) Generalidades	451
B) Ambito de aplicación	452
C) Consentimiento expreso y consentimiento presunto	457
42. LA LEGITIMA DEFENSA	461
A) Concepto	461
B) Naturaleza y fundamento	461
C) Requisitos	463
43. EL ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE	473
A) Concepto	473
B) Fundamento y naturaleza	474
C) Regulación positiva	476
D) Requisitos	477

Sección segunda: El juicio de culpabilidad

XI. INTRODUCCION

44. EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD	491
A) Enunciación	491
B) Culpabilidad jurídica y culpabilidad moral	492
C) El fundamento de la culpabilidad	495
D) El principio de culpabilidad y sus negaciones en el Derecho positivo	499
45. NATURALEZA Y CONTENIDO DE LA CULPABILIDAD	503
A) Concepto formal y concepto material de la culpabilidad	503
B) La esencia normativa de la culpabilidad	506
C) Contenido de la culpabilidad	507
46. ESTRUCTURA DEL JUICIO DE CULPABILIDAD	509
A) Culpabilidad psicológica y culpabilidad normativa	509
B) Sistemática y elementos del juicio de culpabilidad	511

XII. IMPUTABILIDAD E INIMPUTABILIDAD

47. CONCEPTO Y NATURALEZA	521
A) Concepto	521
B) Naturaleza	523
48. LA INIMPUTABILIDAD. CONCEPTO Y CAUSAS	529
A) Anomalías o alteraciones psíquicas	530
B) Estado de intoxicación plena	538
C) Alteraciones de la percepción	540

49. MOMENTO DE LA IMPUTABILIDAD. EL PROBLEMA DE LAS LLAMADAS «ACCIONES LIBERAE IN CAUSA»	543
A) Momento de la imputabilidad	543
B) "Acciones liberae in causa"	545

XIII. FORMAS DE CULPABILIDAD

50. INTRODUCCION	551
A) Las formas de culpabilidad	551
B) La llamada "doble función" del dolo y de la imprudencia	552
51. EL DOLO	555
A) Concepto	555
B) Contenido	557
52. LA IMPRUDENCIA	569
A) Concepto y clases. Estructura del delito imprudente	570
B) La infracción del deber de cuidado	574
C) El resultado y su imputación	581
D) Límites de la incriminación imprudente	588
53. AUSENCIA DE FORMAS DE CULPABILIDAD. GENERALIDADES. EL CASO FORTUITO	589
A) Generalidades	589
B) El caso fortuito	591
54. AUSENCIA DE FORMAS DE CULPABILIDAD. EL ERROR	593
A) Concepto. Error e ignorancia	593
B) Clases de error	594
C) Error de hecho y error de derecho	599
D) Error sobre el tipo y error sobre la prohibición	603
E) Regulación legal	609
F) El error inverso	612

XIV. LA REPROCHABILIDAD Y SU EXCLUSIÓN

55. EXIGIBILIDAD E INEXIGIBILIDAD	617
A) Concepto, naturaleza y fuentes	617
B) Causas de inexigibilidad	624

Sección Tercera: Formas de aparición

XV. FORMAS DE APARICION DEL DELITO

56. CONSIDERACIONES SISTEMATICAS	635
--	-----

57. EL «ITER CRIMINIS»	639
A) Introducción	639
B) Preparación y ejecución del delito	642
C) Actos preparatorios punibles	647
D) Tentativa	654
E) Desistimiento y arrepentimiento	658
F) La consumación	659
58. AUTORIA Y PARTICIPACION	661
A) Autor en sentido material y en sentido formal	661
B) La distinción entre autor y partícipe	663
C) La autoría	676
D) La participación	682
E) La responsabilidad criminal en los delitos cometidos por medios de difusión mecánicos	689
59. EL CONCURSO DE INFRACCIONES	691
A) Concepto y requisitos	691
B) Concurso real y concurso ideal	696
C) Naturaleza jurídica	701
D) Especial consideración del denominado delito continuado	706

Parte Tercera: Las consecuencias jurídicas del delito

XVI. TEORIA DE LA PENA

60. LA PENA: CONCEPTO, FUNCION Y FINES	721
A) El concepto de pena	721
B) Función y fines de la pena	726
61. LA JUSTIFICACION DE LA PENA	733
A) Introducción	733
B) Teorías absolutas	734
C) Teorías relativas	739
D) Teorías mixtas	741
E) Toma de posición	745
62. CLASES DE PENAS	749
A) Introducción	749
B) La pena de muerte y las penas corporales	751
C) Las penas privativas de libertad	755
D) Penas privativas de otros derechos	758
E) Pena de multa	761
63. LA SUSTITUCION DE LA PENA	763
A) Planteamiento general	763
B) Formas sustitutivas de la ejecución de las penas privativas de libertad	767

64. LA CONVERSION DE LA PENA DE MULTA EN PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD	781
A) Introducción	781
B) Naturaleza jurídica	782
C) Estructura del arresto sustitutorio	783
D) La sustitución de la pena de responsabilidad personal subsidiaria por impago de multa	785
E) El arresto sustitutorio y el principio de igualdad ante la ley	786
65. LA MODIFICACION DE LA PENA. TEORIA GENERAL DE LAS CIRCUNSTANCIAS	789
A) Introducción	789
B) Concepto	790
C) Consideración histórica sobre el origen y razón de ser de las circunstancias	791
D) Las circunstancias como causas modificativas de la pena. Su fundamentación	793
E) Virtualidad de las circunstancias	796
F) Criterios de clasificación y naturaleza de las circunstancias	797
G) Compatibilidad e incompatibilidad de las circunstancias	803
66. LAS CIRCUNSTANCIAS AGRAVANTES	807
A) Introducción	807
B) Las agravantes en particular	808
67. LAS CIRCUNSTANCIAS ATENUANTES	819
A) Introducción	819
B) Las atenuantes en particular	819
C) El régimen transitorio de la atenuante de minoría de edad	827
68. LAS CIRCUNSTANCIAS MIXTAS	829
69. LA DETERMINACION DE LA PENA	833
A) Introducción	833
B) Reglas legales de determinación de la pena	834
C) La concreción legal de la pena	836
D) La individualización judicial	840
E) La determinación de la pena en supuestos específicos	845
70. SUSPENSION Y EJECUCION DE LA PENA	849
A) Disposiciones generales	849
B) Ejecución de las penas privativas de libertad	852
C) Otras penas	857
71. EXCLUSION Y EXTINCION DE LA PENA	859
A) Planteamiento general	859
B) Causas genéricas	860
C) Causas específicas	868
72. LA REHABILITACION	869
A) Concepto y regulación legal	869

B) Naturaleza jurídica	871
C) Los efectos penales	872

XVII. OTRAS CONSECUENCIAS DEL DELITO

73. RESPONSABILIDAD CIVIL Y COSTAS PROCESALES	877
A) Introducción	877
B) Contenido de la responsabilidad civil	878
C) La responsabilidad civil directa	882
D) La responsabilidad civil subsidiaria	883
E) Supuestos especiales	884
F) El perjudicado	886
G) Las costas procesales	887
H) Orden de preferencia en el pago de las responsabilidades pecuniarias ..	888

Parte Cuarta: La peligrosidad

XVIII. LA PELIGROSIDAD CRIMINAL Y SU TRATAMIENTO

74. PELIGROSIDAD CRIMINAL Y MEDIDAS DE SEGURIDAD	895
A) Introducción general. Diversos Sistemas	895
B) Sistema seguido por la legislación penal española	898
C) La peligrosidad criminal	900
D) Las medidas de seguridad	902