

## Nuevo sistema de derecho penal

## ÍNDICE

<i>Prólogo</i> .....	15
<i>Abreviaturas</i> .....	17
I. CONTROL SOCIAL Y DERECHO PENAL .....	19
1. Comportamiento desviado y control social .....	19
2. El control penal .....	20
3. El control social al final del milenio .....	22
II. POLÍTICA CRIMINAL Y DERECHO PENAL SUBJETIVO .....	25
1. El proceso de criminalización; la política criminal .....	25
2. Los límites al ejercicio del poder de definición .....	26
2.1. Límites normativos formales .....	28
2.1.1. En la incriminación primaria .....	28
2.1.1.1. No hay delito ni pena sin ley escrita .....	28
2.1.1.2. No hay delito ni pena sin ley estricta.....	28
2.1.1.3. No hay delito ni pena sin ley previa .....	28
2.1.2. En la incriminación secundaria .....	29
2.1.2.1. No hay culpa sin juicio .....	29
2.1.2.2. No hay juicio sin acusación .....	29
2.1.2.3. No hay acusación sin prueba .....	29
2.1.2.4. No hay prueba sin defensa .....	30
2.2. Límites normativos materiales .....	30
2.2.1. La dignidad de la persona humana .....	30
2.2.2. El bien jurídico (el principio de lesividad) .....	31
2.2.3. La necesidad de la pena .....	33

NUEVO SISTEMA DEL DERECHO PENAL

2.2.3.1. Subprincipio de <i>extrema ratio</i> .....	34
2.2.3.2. Subprincipio de subsidiariedad .....	34
2.2.3.3. Subprincipio de fragmentariedad .....	34
2.2.3.4. Subprincipio del <i>non bis in idem</i> .....	35
2.2.3.5. Subprincipio de proporcionalidad .....	35
2.2.3.6. Subprincipio de considerar las hipotéticas consecuencias de la incriminación .....	35
2.2.3.7. Subprincipio de alternatividad .....	36
2.3. Límites fácticos al <i>ius puniendi</i> .....	37
2.3.1. La cifra oscura. ....	37
III. LA TEORÍA DE LAS NORMAS .....	41
1. Una visión crítica de la teoría de las normas .....	41
2. Una propuesta alternativa .....	42
2.1. ¿Imperativos o instrucciones? .....	42
2.2. El ordenamiento penal no está constituido sólo por ins- trucciones .....	43
2.3. ¿Son las causas de justificación normas permisivas? .....	45
2.4. ¿Hay una antijuridicidad exclusivamente penal? .....	49
3. Conclusión .....	51
IV. LOS PROBLEMAS DE LEGITIMACIÓN DEL DERECHO PENAL .....	53
1. Las teorías de la pena y sus funciones declaradas .....	53
2. Una respuesta alternativa .....	57
V. INTRODUCCIÓN A LA TEORÍA DEL DELITO .....	61
1. Objetivo del capítulo .....	61
1.1. Sentido y alcance de la teoría del delito .....	61
1.2. El mito de la identificación del derecho penal con la teoría del delito .....	64
1.3. El mito de la acción y la causalidad .....	65
1.4. El mito de la culpabilidad y la peligrosidad .....	66
1.5. ¿Es la culpabilidad un elemento del delito? .....	68
1.6. Hacia un derecho penal fundado en la protección de bie- nes jurídicos .....	68
1.7. Hacia un nuevo derecho penal .....	71
VI. LA TEORÍA DEL DELITO O DEL INJUSTO DE ACCIÓN DOLOSO .....	73
1. Bien jurídico e injusto de acción doloso .....	73
2. Norma, tipo y tipicidad .....	75
2.1. La tipicidad y su contenido material .....	76

2.2. La estructura del tipo penal doloso .....	78
2.2.1. Elementos constitutivos del aspecto objetivo del tipo penal .....	78
2.2.1.1. Los elementos objetivos básicos .....	80
a) El sujeto activo y el sujeto pasivo .....	80
b) La acción típica .....	80
2.2.2. Elementos constitutivos del aspecto subjetivo del tipo penal .....	83
2.2.2.1. El dolo .....	83
2.2.2.2. Los elementos subjetivos del tipo .....	84
2.3. Las causas de atipicidad .....	85
2.3.1. La falta de un componente del aspecto objetivo del tipo .....	85
2.3.1.1. La ausencia de un elemento de la estructura del tipo .....	85
2.3.1.2. Ausencia de desvalor social del hecho concreto. ....	85
2.3.2. La falta de un componente del aspecto subjetivo del tipo .....	88
3. La antijuridicidad .....	89
3.1. Afección al bien jurídico .....	89
3.1.1. Existencia de un bien jurídico .....	89
3.1.2. El juicio <i>ex post</i> de imputación objetiva .....	90
3.2. Las causas de justificación .....	92
3.2.1. La norma de reconocimiento .....	92
3.2.2. El fundamento de las causas de justificación .....	93
3.2.3. Estructura de las causas de justificación .....	93
VII. EL INJUSTO DE ACCIÓN CULPOSO .....	97
1. Introducción .....	97
2. Tipo y tipicidad del delito de acción culposo .....	98
2.1. Momento objetivo-normativo intelectual .....	99
2.2. Momento objetivo-normativo conductual .....	99
2.3. Momento subjetivo .....	100
2.3.1. Momento subjetivo general de primer nivel .....	100
2.3.2. Momento subjetivo específico de segundo nivel .....	101
2.3.3. Momento subjetivo específico de tercer nivel .....	101
3. Las causas de atipicidad .....	102
4. La antijuridicidad .....	102
4.1. Bien jurídico e imputación objetiva .....	102
4.2. Las causas de justificación .....	103

NUEVO SISTEMA DEL DERECHO PENAL

VIII. EL DELITO DE OMISIÓN DOLOSO Y CULPOSO .....	105
1. Introducción .....	105
2. Técnicas de tipificación de los delitos de omisión .....	105
3. Tipo y tipicidad del delito de omisión propia .....	107
3.1. Tipo y tipicidad dolosa .....	107
3.1.1. Aspecto objetivo .....	107
3.1.2. Aspecto subjetivo .....	108
4. El delito de omisión impropia .....	108
4.1. La tipicidad del delito de omisión impropia .....	108
5. El delito de omisión culposo .....	109
6. Las causas de atipicidad .....	110
7. La antijuridicidad .....	111
7.1. La lesión del bien jurídico .....	111
7.2. Las causas de justificación .....	111
IX. LA TEORÍA DEL ERROR .....	113
1. Introducción .....	113
2. El error en relación con el dolo .....	114
2.1. El error esencial .....	114
2.1.1. El error sobre un elemento esencial normativo .....	114
2.2. El error accidental .....	115
3. El error sobre los presupuestos de una causa de justificación ...	115
X. AUTORÍA Y PARTICIPACION .....	117
1. Autoría y participación en el delito de comisión doloso .....	117
1.1. La autoría .....	117
1.2. La participación .....	117
2. Autoría y participación en el delito de omisión doloso .....	117
3. Autoría y participación en el delito culposo (por acción u omisión) .....	118
XI. GRADOS DE DESARROLLO DEL DELITO .....	121
1. Grados de desarrollo del delito en el delito de comisión doloso .....	121
2. Grados de desarrollo del delito en el delito de comisión culposo .....	122
3. Grados de desarrollo del delito en el delito de omisión .....	122
XII. LA TEORÍA DEL SUJETO RESPONSABLE: LA EXIGIBILIDAD .....	125
1. Introducción .....	125
1.1. La exigibilidad sistémica .....	127

INDICE

1.1.1. Inexigibilidad sistémica .....	128
2. La exigibilidad de la conciencia del injusto .....	130
2.1. Inexigibilidad de la conciencia del injusto (la creencia diferente) .....	130
3. La exigibilidad de la conducta .....	131
3.1. Inexigibilidad de la conducta .....	132
XIII. LA TEORÍA DE LA DETERMINACIÓN DE LA PENA .....	135
<i>Bibliografía general</i> .....	139