

MIGUEL BAJO FERNÁNDEZ

Doctor en Derecho

Profesor Adjunto de Derecho penal en la Universidad Autónoma de Madrid

EL PARENTESCO EN EL DERECHO PENAL

Prólogo del

ILMO. SR. D. GONZALO RODRÍGUEZ MOURULLO

Catedrático de Derecho Penal

Decano de la Facultad de Derecho de la Universidad Autónoma de Madrid



BOSCH, Casa Editorial - Urgel, 51 bis - BARCELONA

ÍNDICE

	<u>Págs.</u>
PRÓLOGO	7

CONSIDERACIONES GENERALES

I. INTRODUCCIÓN	11
II. LA RELACIÓN DE PARENTESCO ANTE EL DERECHO PENAL	13
1. <i>Cuestiones terminológicas</i>	13
2. <i>Objeto de nuestro trabajo</i>	14
III. BREVE REFERENCIA HISTÓRICA SOBRE LAS RELACIONES DE PARENTESCO ANTE EL DERECHO	17
IV. LOS GRADOS DE PARENTESCO	22

PRIMERA PARTE

HECHOS COMETIDOS CONTRA EL PARIENTE. PARENTESCO ENTRE OFENSOR Y OFENDIDO

CAPÍTULO I

LA CIRCUNSTANCIA MIXTA DE RESPONSABILIDAD CRIMINAL. EL ART. 11 DEL CÓDIGO PENAL

I. INTRODUCCIÓN	35
II. FUNDAMENTO DE LA CIRCUNSTANCIA MIXTA. ESPECIAL REFERENCIA A LOS CRITERIOS LEGALES: NATURALEZA, MOTIVOS Y EFECTOS DEL DELITO	38
III. EL PRESUPUESTO DEL ART. 11	45
1. <i>Precisión de los términos agraviado y ofensor</i>	45
A) El agraviado	46
B) El ofensor	50
2. <i>El parentesco; su contenido. El elemento subjetivo</i>	51

	<u>Págs.</u>
IV. PROBLEMÁTICA QUE PLANTEA EL ART. 11 EN SU APLICACIÓN EN RELACIÓN CON LOS TIPOS DE DELITO.	59
1. <i>En los delitos contra las personas</i>	59
2. <i>Delitos contra el honor</i>	66
3. <i>Delitos contra la honestidad</i>	68
4. <i>Delitos contra el estado civil de las personas</i>	72
5. <i>Delitos contra la libertad y seguridad</i>	74
6. <i>Delitos contra la propiedad</i>	74
7. <i>Otros delitos</i>	76
V. COMPATIBILIDAD CON OTRAS CIRCUNSTANCIAS	78
1. <i>Circunstancias atenuantes. Especial referencia a las de provocación, arrebató u obcecación y vindicación de ofensa</i>	78
A) <i>Consideraciones generales</i>	78
B) <i>El parentesco como agravante</i>	80
C) <i>El parentesco como atenuante</i>	81
2. <i>Circunstancias agravantes. Especial referencia a la agravante de abuso de confianza</i>	82
3. <i>La analogía</i>	83

CAPÍTULO II

LA EXCUSA ABSOLUTORIA DEL ART. 564

I. JUSTIFICACIÓN TÉCNICO-JURÍDICA DE LA EXCLUSIÓN DE LA PENA	88
1. <i>La pretendida atipicidad de la conducta</i>	89
2. <i>La utilitas causa y sus interpretaciones</i>	90
3. <i>Necesidad de diferenciar entre fundamento y justificación</i>	93
A) <i>El fundamento en el análisis histórico</i>	93
a) <i>Época en que el privilegio obedecía preferentemente a razones de tipo económico</i>	94
b) <i>El derecho germánico</i>	98
c) <i>El movimiento codificador</i>	99
B) <i>El fundamento de la actual excusa absolutoria de parentesco del art. 564</i>	101
C) <i>Justificación técnico-jurídica</i>	104

	<u>Págs.</u>
II. ANÁLISIS DEL PRESUPUESTO TÍPICO	105
1. <i>Sujetos de la relación de parentesco</i>	105
2. <i>Delitos abarcados por la exención de responsabilidad criminal</i>	124
3. <i>Los grados de parentesco</i>	131
4. <i>La participación del extraño</i>	137
5. <i>Carácter objetivo del precepto. El error</i>	138
6. <i>La responsabilidad civil</i>	140
III. CONSIDERACIONES CRÍTICAS	140

CAPÍTULO III

LA EXCUSA ABSOLUTORIA DEL ART. 497

I. NATURALEZA JURÍDICA DEL ÚLTIMO PÁRRAFO DEL ART. 497 .	150
1. <i>El precepto y el llamado Derecho de corrección.</i> . . .	150
2. <i>El precepto como un caso más de excusa absolutoria</i> .	155
II. FUNDAMENTACIÓN	156
III. EXTENSIÓN DEL PRIVILEGIO	157

SEGUNDA PARTE

HECHOS COMETIDOS EN FAVOR DEL PARIENTE. EL PARENTESCO UNE AL AUTOR CON EL BENEFICIADO

CAPÍTULO I

LA LEGÍTIMA DEFENSA DE PARIENTES

I. INTRODUCCIÓN.	161
II. PAPEL QUE DESEMPEÑA LA RELACIÓN DE PARENTESCO EN LA ESPECIAL REGULACIÓN DE LA LEGÍTIMA DEFENSA . . .	163
III. ESPECIALIDAD DE LA LEGÍTIMA DEFENSA DE PARIENTES. EL TERCER REQUISITO	166
1. <i>Entendimiento de la provocación como “suficiente”.</i> . .	168
2. <i>Irrelevancia de la provocación del acometido</i>	170

	<u>Págs.</u>
3. <i>Irrelevancia de la provocación del defensor.</i>	176
4. <i>Participación del defensor en la provocación del aco-</i> <i>metido.</i>	179
5. <i>Presunción</i>	181
IV. LOS PROBLEMAS DEL ERROR	181
V. DEFENSA Y VENGANZA DEL PARIENTE	185

CAPÍTULO II

LA ATENUANTE DE VINDICACIÓN DE OFENSA

I. INTRODUCCIÓN.	187
II. NATURALEZA Y FUNDAMENTACIÓN DE LA ATENUANTE	189
1. <i>Distintas posiciones doctrinales</i>	189
2. <i>Crítica y conclusión</i>	193
III. EL PRESUPUESTO TÍPICO	198
1. <i>La realidad de la ofensa</i>	198
2. <i>La gravedad de la ofensa</i>	198
3. <i>Proximidad de la ofensa</i>	199
4. <i>Vindicación sobre el autor de la ofensa.</i>	202
5. <i>Ofensa propia o familiar</i>	203
IV. COMPATIBILIDAD	204

CAPÍTULO III

ENCUBRIMIENTO DE PARIENTES

I. POSICIÓN QUE OSTENTA LA EXENCIÓN DE RESPONSABILIDAD CRIMINAL DEL ART. 18 EN LA TEORÍA JURÍDICA DEL DELITO.	207
1. <i>El principio de no exigibilidad y el art. 18.</i>	207
2. <i>Consideraciones en torno a la posible licitud del encu-</i> <i>brimiento entre parientes</i>	213
3. <i>Su verdadera naturaleza de excusa. Su justificación</i>	217
II. ANÁLISIS DEL PRESUPUESTO TÍPICO	225
1. <i>Carácter objetivo del precepto</i>	225
2. <i>Algunos aspectos problemáticos sobre la conducta tí-</i> <i>pica. El supuesto de pluralidad de personas encubier-</i> <i>tas: pariente y extraño.</i>	226

	<u>Págs.</u>
III. LA RESPONSABILIDAD CIVIL	228
IV. CONSIDERACIONES CRÍTICAS Y DE LEGE FERENDA	235
1. <i>Respecto a los grados de parentesco</i>	236
2. <i>Respecto a las conductas incluidas</i>	239

CAPÍTULO IV

SOBORNO EN CAUSA CRIMINAL EN FAVOR DEL REO

I. INTRODUCCIÓN.	241
II. FUNDAMENTO DEL PRIVILEGIO	242
III. EL PRESUPUESTO TÍPICO	243
1. <i>Algunas cuestiones previas</i>	243
2. <i>Los grados de parentesco</i>	245
3. <i>El funcionario público</i>	246
4. <i>El elemento subjetivo</i>	246
IV. LA SANCIÓN	248
BIBLIOGRAFÍA	249
PRINCIPALES ABREVIATURAS	255
ÍNDICE ANALÍTICO	257
ÍNDICE SISTEMÁTICO	263