

JUAN BUSTOS RAMÍREZ

BIBLIOTECA
ENRIQUE LOW MURTRA

Derecho PENAL

TOMO II
Control social y sistema penal

SEGUNDA EDICIÓN


LEYER



ÍNDICE GENERAL

TÍTULO I LA CUESTIÓN CRIMINAL

CAPÍTULO I CRIMINOLOGÍA CRÍTICA Y DERECHO PENAL

I. El siglo XX ha equiparado derecho penal con dogmática.....	7
II. Revisión de las garantías formales.....	8
III. Revisión de las bases estructurales de la dogmática penal y sus reformulaciones reformistas.....	12

CAPÍTULO II POLÍTICA CRIMINAL Y DERECHO PENAL

I. La pena	19
II. El bien jurídico	22
III. Tipicidad y antijuricidad.....	23
IV. El delito.....	26
V. El sujeto responsable.....	29

TÍTULO II REVISIÓN CRÍTICA DEL DERECHO PENAL GENERAL

CAPÍTULO I PENA Y ESTADO

I. Evolución del Estado y de la pena	35
II. Pena y Estado democrático	50

CAPÍTULO II ESTADO ACTUAL DE LA TEORÍA DE LA PENA

I. Planteamiento previo	61
II. Teorías absolutas de la pena	62
III. Teorías relativas de la pena	65
IV. Posiciones mixtas o eclécticas	75
V. Nuestra posición.....	82

CAPÍTULO III DEL ESTADO ACTUAL DE LA TEORÍA DEL INJUSTO

I. Contenido de la tipicidad	87
II. La teoría de la norma	92

III. El bien jurídico.....	95
----------------------------	----

**CAPÍTULO IV
CONSIDERACIONES EN TORNO DEL INJUSTO**

I. El injusto.....	99
II. Injusto y desvalor de resultado	101
III. Injusto y desvalor de acto	104
IV. Injusto y bien jurídico: El desvalor de relación social.....	107

**CAPÍTULO V
POLÍTICA CRIMINAL E INJUSTO**

(Política criminal, bien jurídico, desvalor de acto y de resultado)	113
I. La discusión teórica en torno al bien jurídico.....	113
II. Bien jurídico, derecho penal y político-criminal	116
III. Bien jurídico, desvalor de acto y de resultado	120
IV. Resumen preliminar de las conclusiones	124
V. Política criminal, bien jurídico y parte especial	125

**CAPÍTULO VI
LOS BIENES JURÍDICOS COLECTIVOS
(Repercusiones de la labor legislativa de JIMÉNEZ DE ASÚA
en el Código Penal de 1932)**

I. El Código Penal de 1932	129
II. Bien jurídico, intereses difundidos, bienes jurídicos colectivos.....	132
III. Revisión crítica del bien jurídico.....	134
IV. Derechos subjetivos, derechos de reconocimiento constitucio- nal y bienes jurídicos	136
V. Los bienes jurídicos colectivos	139
VI. Reordenación de los bienes jurídicos a partir de los bienes jurídicos colectivos.....	142
VII. Bien jurídico colectivo y política criminal alternativa	144

**CAPÍTULO VII
SIGNIFICACIÓN SOCIAL Y TIPCIDAD**

I. JOSÉ ANTÓN ONECA	147
II. El Tribunal Supremo español y el dogma causal.....	148
III. Causalidad y tipicidad	149
IV. La crítica al causalismo	150
V. Causalidad, ciencias naturales y sociales.....	151
VI. Causalidad y conducta típica	154

VII. Causalidad y adecuación social.....	156
VIII. Resumen preliminar de conclusiones.....	159
IX. Contenido de la tipicidad.....	161
X. Tipicidad, causalidad y bien jurídico: la atribución y la imputación.....	165

CAPÍTULO VIII
POLÍTICA CRIMINAL Y DOLO EVENTUAL

I. Política criminal y dolo eventual.....	167
II. La definición conceptual dogmática del dolo eventual.....	168
III. Política criminal y dogmática del dolo eventual.....	179
IV. El Código Penal y el dolo eventual.....	182

CAPÍTULO IX
EL INJUSTO PERSONAL: PRIMER NIVEL
DEL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD

En la propuesta de anteproyecto de Código Penal.....	187
--	-----

CAPÍTULO X
LA IMPUTABILIDAD EN UN ESTADO DE DERECHO
(Su revisión crítica desde la teoría de las subculturas
y la siquiatria alternativa)

I. Revisión crítica del concepto de imputabilidad.....	201
II. La teoría de las subculturas.....	203
III. La siquiatria alternativa.....	207
IV. Estado de derecho e imputabilidad.....	215
V. Los efectos sobre la teoría del delito.....	218

CAPÍTULO XI
CASTIGO O IMPUNIDAD DE LA TENTATIVA INIDÓNEA:
UN FALSO DILEMA

I. Concordancias entre la legislación española y latinoamericana.....	221
II. Criterios fundadores de la sanción del delito imposible.....	224
III. ¿Es posible salvar el escollo de la culpabilidad por el hecho?.....	225
IV. Lo injusto en el delito imposible: el bien jurídico.....	226
V. La superación de <i>lege ferenda</i> del falso dilema: el delito imposible como un delito <i>sui generis</i>	228

CAPÍTULO XII
LOS DELITOS DE PELIGRO

I. Concepto.....	231
------------------	-----

II. Planteamiento dogmático.....	232
III. El llamado delito de peligro abstracto	234
IV. La causalidad.....	236
V. El peligro como elemento del tipo	237
VI. El dolo.....	238
VII. Delito de lesión y delito de peligro con resultado de lesión	239
VIII. Delitos de peligro y delito culposo	240
IX. Paralelo entre la culpa y delito de peligro.....	242

CAPÍTULO XIII

EL TRATAMIENTO DEL ERROR EN LA REFORMA DE 1983

I. Planteamiento político-criminal	245
II. La teoría del error	246
A. Delimitación conceptual	246
B. El error en relación al aspecto objetivo del tipo	247
C. El error sobre los elementos normativos del tipo.....	249
D. El error sobre los presupuestos de las causas de justificación.....	251
III. La teoría de la creencia diferente (o errónea).....	253
A. Precisión conceptual.....	253
B. La creencia errónea invencible y vencible.....	257

CAPÍTULO XIV

LA EXTINCIÓN DE LA RESPONSABILIDAD CRIMINAL

I. Conceptualización general	261
II. La amnistía y el indulto	263
III. El perdón del ofendido.....	265
IV. La prescripción del delito y de la pena	267

CAPÍTULO XV

LEGISLACIÓN EXTRANJERA: CONSTITUCIÓN Y REFORMA PENAL EN ESPAÑA

Legislación extranjera: Constitución y reforma penal en España	269
--	-----

TÍTULO III

REVISIÓN CRÍTICA DEL DERECHO PENAL ESPECIAL

CAPÍTULO I

EL DELITO DE PRÁCTICA ILEGAL DE LA DETENCIÓN POR PARTE DEL FUNCIONARIO PÚBLICO

I. Introducción	285
-----------------------	-----

II. Constitución y derechos reconocidos	286
A. Características de la Constitución de 1978	286
B. Constitución, derechos fundamentales y especialmente la libertad	287
III. Antecedentes legislativos del artículo 184 del Código Penal	291
IV. La problemática del bien jurídico	293
V. Los sujetos en el tipo legal del artículo 184	299
A. El sujeto activo.....	299
B. Sujeto pasivo	305
VI. La conducta.....	306
VII. El dolo y la culpa	312
VIII. Antijuricidad y causas de justificación.....	314
IX. <i>Iter criminis</i> autoría y participación, culpabilidad	315
X. La punibilidad.....	317
XI. El concurso de delitos.....	318
XII. El proyecto de Código Penal de 1980.....	318

CAPÍTULO II

EL DELITO DE DESAPARECIMIENTO FORZADO DE PERSONAS COMO CRIMEN CONTRA LA HUMANIDAD Y LAS MEDIDAS INTERNACIONALES PREVENTIVAS

I. La desaparición desde un punto de vista jurídico general	321
II. Posibilidad de configurar un bien jurídico protegido penalmente	322
III. Configuración técnico-jurídica de estos hechos en el derecho interno e internacional	326
IV. Consideraciones anexas y medidas concretas desde un punto de vista internacional.....	328

TÍTULO IV

REVISIÓN CRÍTICA DE LAS INSTITUCIONES DEL CONTROL PENAL

CAPÍTULO I

PENA PRIVATIVA DE LIBERTAD Y POLÍTICA CRIMINAL: LOS ESTABLECIMIENTOS DE MÁXIMA SEGURIDAD

I. Crisis y revalorización de la pena privativa de libertad	333
II. Establecimiento de máxima seguridad o establecimiento especial.....	335
III. Crisis de los fines de la pena privativa de libertad	338
IV. Crisis de la reforma y del Estado postindustrial	340
V. Inocuidad y régimen especial	340

VI. El establecimiento especial y el movimiento actual de reforma	342
---	-----

CAPÍTULO II

DERECHOS DE LA PERSONA RECONOCIDOS POR LEYES Y FUERZAS Y CUERPOS DE SEGURIDAD DEL ESTADO

I. Estado, poder y control	345
II. Estado, poder, control, fuerza y cuerpos de seguridad	346
III. Derechos de la persona reconocidos por las leyes y fuerzas y cuerpos de seguridad	349
IV. Derechos de la persona reconocidos por las leyes y fuerzas y cuerpos de seguridad públicos	351
V. El bien jurídico "garantías del ordenamiento jurídico a los derechos de las personas" y las disposiciones de los arts. 184 y ss.....	353

CAPÍTULO III

LAS FUNCIONES DE LA POLICÍA Y LA LIBERTAD Y SEGURIDAD DE LOS CIUDADANOS

I. Papel de la policía en el control penal	357
II. El papel de la policía en el control sancionador general.....	364
A. El papel de la policía en el contrato sancionatorio de orden administrativo	364
B. El papel de la policía en el control sancionatorio de orden público	365
III. Relación entre las funciones de control analizadas y la libertad y seguridad de los ciudadanos.....	366

TÍTULO V

CONTROL SOCIAL Y SISTEMA PENAL EN LATINOAMÉRICA

CAPÍTULO I

VIOLENCIA Y DOMINACIÓN EN LATINOAMÉRICA: UN MODELO INTERNACIONAL A DESARMAR

I. La violencia y sus clases.....	373
II. El modelo de violencia ilegítima y el caso chileno	376

CAPÍTULO II

CRIMINOLOGÍA CRÍTICA Y DERECHO PENAL LATINOAMERICANO

Criminología crítica y derecho penal latinoamericano.....	379
---	-----

CAPÍTULO III

CONSIDERACIONES RESPECTO A LA ESTRUCTURA DEL DELITO EN LA REFORMA PENAL LATINOAMERICANA

I. Introducción	391
-----------------------	-----

INDICE GENERAL	VII
II. La acción y la omisión.....	392
III. La llamada omisión impropia	393
IV. Dolo y culpa.....	395
V. Eximentes	396
VI. El error.....	396
VII. Causas de justificación.....	398
VIII. Causales de inimputabilidad.....	402
IX. Causales de inculpabilidad.....	403

CAPÍTULO IV
ASPECTOS POLÍTICO-CRIMINALES DEL DERECHO PENAL
DE LA CIRCULACIÓN EN LATINOAMÉRICA

I. Introducción	405
II. El derecho penal de la circulación.....	405
III. El derecho penal de la circulación en Latinoamérica	407
IV. Fenomenología de la circulación	408
V. Ineficacia del derecho penal	410
VI. Derecho y circulación	411
VII. Derecho penal de la circulación y bien jurídico	413
VIII. Bien jurídico y configuración de los tipos penales	415
IX. Los fines del derecho penal de la circulación.....	418
X. Procedimiento penal y derecho penal de la circulación	420
XI. Conclusiones.....	421

CAPÍTULO V
ESTADO DE DERECHO Y JUSTICIA CRIMINAL EN CHILE (1973-1979)

I. Estado de Derecho	423
II. Régimen legal.....	424
A. Decretos leyes que configuran nuevos tipos penales	424
B. Disposiciones en relación a garantías procesales penales: re- gulación de la privación de libertad (la detención).....	428
III. Administración de justicia y sistema de ejecución.....	430
A. Administración de justicia.....	430
B. Sistema de ejecución.....	433
IV. Características jurídico-políticas (política criminal).....	434

CAPÍTULO VI
EL DELITO DE ESTUPRO EN EL CÓDIGO PENAL HONDUREÑO

I. El bien jurídico protegido	437
-------------------------------------	-----

II. El delito de estupro	441
III. El <i>iter criminis</i> y la participación	449

TÍTULO VI OTROS ESTUDIOS DE DERECHO PENAL

TEMA I

HACIA LA DESMITIFICACIÓN DE LA FACULTAD REFORMADORA EN EL DERECHO DE MENORES: POR UN DERECHO PENAL DE MENORES

I. La situación actual en España	453
A. Esquema legal.....	453
1. La ley de tribunales tutelares de menores de 1948.....	453
2. La ley orgánica 4 de 1992	454
3. La ley orgánica 5 de 2000	456
B. Fundamentación político-criminal.....	460
C. Revisión crítica de la fundamentación político-criminal.....	461
1. El concepto de inimputabilidad.....	462
2. El planteamiento defensista y peligrosista de la LTTM	462
II. La transformación de la facultad reformadora	464

TEMA II

EL BIEN JURÍDICO EN LOS DELITOS ECONÓMICOS

I. Antes de entrar al tema	473
II. Analizados entonces estos tres aspectos	480

TEMA III

ANÁLISIS CRÍTICO Y PROPUESTAS EN TORNO A LA LEGISLACIÓN REGULATORIA DEL CONSUMO Y TRÁFICO DE DROGAS ILÍCITAS

I. Consideraciones generales acerca del "problema de las drogas"	487
A. Las drogas como problema social.....	487
B. El problema de las drogas	489
II. El control jurídico penal	493
A. La actual legislación (Ley 19.366)	493
B. El proyecto de ley modificadorio de la Ley 19.366	495
1. Problemas de constitucionalidad.....	495
2. Problemas de técnica legislativa	497

TEMA IV

EFECTIVIDAD DE LAS PENAS Y REINSERCIÓN SOCIAL

Efectividad de las penas y inserción social	501
---	-----

**TEMA V
HACIA UNA CONSTRUCCIÓN LATINOAMERICANA
DE LA CULPABILIDAD**

Hacia una construcción latinoamericana de la culpabilidad509

**TEMA VI
PERSPECTIVAS DE UN DERECHO PENAL DEL NIÑO**

I. La ideología de la situación irregular515

II. El niño y el adolescente como persona517

III. La responsabilidad del niño como reconocimiento básico de un sistema de justicia penal.....519

IV. ¿Tiene futuro una justicia penal del niño?521

**TEMA VII
MODERNAS TENDENCIAS DE LA DOGMÁTICA PENAL**

Modernas tendencias de la dogmática penal523

**TEMA VIII
PRESENTE Y FUTURO DE LA VICTIMOLOGÍA**

I. El planteamiento del problema.....529

II. Victimología y derecho penal532

A. Víctima y sujeto pasivo532

B. Victimología y victimodogmática535

1. Victimodogmática y tipicidad536

2. Victimodogmática en el resto del esquema dogmático penal540

III. Víctima y proceso penal545

A. Medidas de protección que implican únicamente una reforma del proceso546

B. Medidas que implican un modelo integrado víctima-autor alternativo al proceso penal548

IV. Victimología y seguridad ciudadana552

V. ¿Qué queda de la victimología?557

**TEMA IX
PERSPECTIVAS Y DESAFÍOS DE LA POLÍTICA
CRIMINAL EN LATINOAMÉRICA**

Perspectivas y desafíos de la política criminal en Latinoamérica561

**TEMA X
IMPUTABILIDAD Y EDAD PENAL**

I. El concepto de imputabilidad571

A. Revisión del contenido de la fórmula	571
B. Revisión de la fórmula en cuanto tal	572
II. La inimputabilidad del menor.....	576
III. La edad penal	579
A. Límite en que termina la responsabilidad penal no criminal.....	579
B. Límite en que comienza la responsabilidad penal no criminal.....	581

TEMA XI

LA TRANSFERIBILIDAD DE LAS TEORÍAS CRIMINOLÓGICAS A LATINOAMÉRICA

La transferibilidad de las teorías criminológicas a Latinoamérica.....	583
--	-----

TEMA XII

EL PROYECTO DE MINISTERIO PÚBLICO CHILENO

I. Introducción	591
II. Función del Ministerio Público	591
III. Autonomía del Ministerio Público	593
IV. Conclusiones.....	594

TEMA XIII

PRINCIPIOS GARANTISTAS DEL DERECHO PENAL Y DEL PROCESO PENAL

Principios garantistas del derecho penal y del proceso penal.....	597
---	-----

TEMA XIV

LOS MITOS DE LA CIENCIA PENAL DEL SIGLO XX: LA CULPABILIDAD Y LA PELIGROSIDAD

Los mitos de la ciencia penal del siglo XX: la culpabilidad y la peligrosidad	607
--	-----

TEMA XV

RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS: *¿SOCIETES DELINQUERE NON POTEST?*

I. <i>Societes delinquere non potest</i>	614
A. El concepto penal de acción en la teoría tradicional del delito.....	614
B. El concepto penal de culpabilidad en la teoría tradicional del delito	615
C. Principio de personalidad de la pena o capacidad de pena de las personas jurídicas	615
II. <i>Societes delinquere potest</i>	616
III. Conclusión	618

TEMA XVI

LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS

La responsabilidad penal de las personas jurídicas	619
--	-----

TEMA XVII

IMPUTACIÓN OBJETIVA CUESTIONES
METODOLÓGICAS Y SISTEMÁTICAS

I. Planteamiento de la problemática	627
II. Análisis del correctivo de imputación objetiva en el tipo objetivo	631
III. Análisis de los criterios aducidos de imputación objetiva	636
A. Análisis del primer nivel: realización de un peligro no permitido	636
B. Análisis del segundo nivel: pertenencia del resultado al ámbito de protección penal.....	639
IV. Atribución e imputación objetiva	640
V. ¿Qué queda de la imputación objetiva?	642
VI. Conclusiones.....	647