

## ÍNDICE

AGRADECIMIENTOS .....	IX
PRÓLOGO.....	XXIII
INTRODUCCIÓN .....	1

### PRIMERA PARTE

#### CAPÍTULO I

#### TEORÍA DEL DELITO

1. LAS DOCTRINAS IMPERANTES .....	5
2. CORRIENTES ACTUALES .....	10
3. FUNCIONALISMO.....	12
4. CONCEPTO DE DELITO .....	13

#### CAPÍTULO II

#### DELITOS DE DOMINIO

1. IDENTIFICACIÓN DE LOS DELITOS DE DOMINIO.....	15
--------------------------------------------------	----

#### CAPÍTULO III

#### COMPORTAMIENTO

1. INTRODUCCIÓN .....	17
2. FUNCIÓN DEL CONCEPTO DE COMPORTAMIENTO.....	18
3. TEORÍAS SOBRE EL COMPORTAMIENTO: INTRODUCCIÓN .....	19
3.1. <i>Concepción natural-causalista</i> .....	20
3.1.1. Ricardo Núñez .....	22
3.1.2. Jiménez de Asúa .....	22
3.2. <i>Finalismo</i> .....	23

3.2.1. Hans Welzel .....	23
3.2.2. Armin Kaufmann .....	25
3.2.3. Reinhart Maurach .....	26
3.3. <i>Importancia del finalismo</i> .....	27
3.4. <i>Finalismo en España</i> .....	28
3.4.1. Cerezo Mir .....	29
3.4.2. Gracia Martín .....	29
3.5. <i>Finalismo en Argentina</i> .....	31
4. EL CONCEPTO SOCIAL DE LA ACCIÓN .....	33
4.1. <i>Conducta conforme a derecho y socialmente adecuada</i> .....	35
4.2. <i>Concepción negativa de la acción</i> .....	36
4.3. <i>Absorción del concepto de acción por el tipo</i> .....	36
4.4. <i>Concepto de acción de Roxin</i> .....	37
4.5. <i>La acción como comportamiento evitable</i> .....	38
5. CONCEPTO JURÍDICO DE ACCIÓN .....	38
5.1. <i>Concepción de Silva Sánchez</i> .....	38
5.2. <i>Posición de García Cervero</i> .....	39
5.3. <i>Concepción de Jakobs</i> .....	40
6. FUNCIÓN DEL CONCEPTO DE ACCIÓN .....	43
7. ELEMENTOS DE LA ACCIÓN .....	45
7.1. <i>La voluntad</i> .....	45
7.2. <i>Capacidad de acción</i> .....	47
7.3. <i>Medios hipnóticos y administración de narcóticos</i> .....	48
7.4. <i>Consecuencias de la falta de acción</i> .....	48
8. OMISIÓN .....	49
8.1. <i>Delitos de dominio de omisión</i> .....	49
8.1.1. Núñez .....	51
8.1.2. Creus .....	51
8.1.3. Mayer .....	51
8.1.4. Zaffaroni .....	52
8.1.5. Bacigalupo .....	53
8.1.6. Stratenwerth .....	54

9. DISTINCIÓN ENTRE ACCIÓN Y OMISIÓN .....	55
9.1. <i>Omisión y una actuación final</i> .....	55
9.2. <i>Actuar y omitir</i> .....	56
9.3. <i>Toma de posición</i> .....	59
10. DELITOS DE COMISIÓN POR OMISIÓN O DE OMISIÓN IMPROPIA .....	60
10.1. <i>Discusión doctrinal de la comisión por omisión</i> .....	62
10.2. <i>Los mandatos de evitar el resultado y de garante</i> .....	65
10.3. <i>Actuación precedente. Injerencia</i> .....	66

CAPÍTULO IV

TIPO

1. INTRODUCCIÓN .....	71
2. CONTENIDO QUE SUBYACE EN LA NORMA PENAL. LA TIPICIDAD.....	75
2.1. <i>Elementos que abarca el tipo</i> .....	75
2.1.1. Jiménez de Asúa .....	76
2.1.2. Núñez .....	77
2.1.3. Creus .....	78
2.1.4. Zaffaroni .....	79
2.1.5. Donna .....	79
2.1.6. Jakobs .....	80
2.2. <i>El tipo y el principio de legalidad</i> .....	82
2.3. <i>Funciones que se le asignan al tipo</i> .....	83
2.3.1. <i>Función seleccionadora</i> .....	83
2.3.2. <i>Función motivadora</i> .....	84
3. DELITOS DE DOMINIO DOLOSOS DE ACCIÓN.....	85
3.1. <i>Tipos de delitos de dominio</i> .....	85
3.1.1. <i>Delitos de actividad o de resultado</i> .....	85
3.1.2. <i>Delitos de peligro concreto o abstracto</i> .....	86
3.1.3. <i>Delitos básicos o calificados/privilegiados</i> .....	88
3.1.4. <i>Delitos instantáneos y permanentes</i> .....	88
3.1.5. <i>Delitos comunes o especiales y de propia mano</i> .....	89
4. EL TIPO OBJETIVO Y EL SUBJETIVO .....	90

4.1. <i>El tipo objetivo</i> .....	91
4.1.1. <i>Contenido</i> .....	91
4.1.2. <i>Elementos descriptivos y normativos del tipo</i> .....	93
4.2. <i>Las condiciones objetivas de punibilidad o elementos objetivos del tipo</i> .....	96
4.3. <i>La relación del tipo con la antijuridicidad</i> .....	100
4.4. <i>Desvalor de la acción y desvalor del resultado</i> .....	101
5. EL TIPO SUBJETIVO .....	105
5.1. <i>Dolo típico</i> .....	107
5.2. <i>El conocimiento como elemento del dolo</i> .....	109
5.3. <i>Dolo y conciencia del ilícito</i> .....	110
5.3.1. <i>Teoría del dolo</i> .....	110
5.3.2. <i>Teoría de la culpabilidad</i> .....	111
5.4. <i>Diferencia entre conocimiento actual y efectivo, del conocimiento potencial</i> .....	113
5.5. <i>La voluntad como elemento del dolo</i> .....	114
6. LOS ELEMENTOS SUBJETIVOS Y LA CULPABILIDAD .....	116
6.1. <i>Elementos de la actitud interna</i> .....	117
6.2. <i>Consecuencias principales y secundarias</i> .....	117
7. CLASES DE DOLO .....	118
7.1. <i>Dolo directo</i> .....	118
7.2. <i>Dolo indirecto</i> .....	120
7.3. <i>Dolo eventual</i> .....	120
7.3.1. <i>Teoría de la representación o de la posibilidad</i> .....	122
7.3.2. <i>Teoría del consentimiento o de la aprobación</i> .....	123
8. DOLO ALTERNATIVO .....	123
9. MOMENTO DEL DOLO .....	124
10. REGLAS DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA .....	125
11. AUSENCIA DE DOLO. ERROR DE TIPO .....	126
11.1. <i>Error sobre elementos esenciales y elementos accidentales</i> ..	131
11.1.1. <i>Error sobre elementos esenciales</i> .....	131
11.1.2. <i>Error sobre elementos accidentales</i> .....	131

<i>11.2. Error sobre el objeto</i> .....	131
11.2.1. <i>Error in persona</i> .....	131
11.2.2. <i>Error en el proceso causal</i> .....	132
11.2.3. <i>Aberratio ictus</i> .....	135
<i>11.3. Error sobre los elementos normativos</i> .....	138
12. LA TIPICIDAD EN LOS DELITOS DE OMISIÓN.....	139
12.1. <i>Requisitos exigidos para que la omisión sea típica</i> .....	139
13. LA TIPICIDAD EN LOS DELITOS DE COMISIÓN POR OMISIÓN (OMISIÓN IMPROPIA) .	140
14. RELACIÓN ESTRECHA ENTRE EL OMITENTE Y EL BIEN JURÍDICO.....	141
15. LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD ENTRE LA OMISIÓN DEL GARANTE Y EL RESULTADO.....	142
16. DOLO EN LOS DELITOS DE COMISIÓN POR OMISIÓN DOLOSA E IMPRUDENTE ...	144
17. DELITOS IMPRUDENTES. DOLO E IMPRUDENCIA.....	144
17.1. <i>Cognoscibilidad de la realización del tipo</i> .....	148
17.2. <i>El deber objetivo de cuidado</i> .....	151
17.3. <i>Crítica a la imprudencia objetiva</i> .....	153
17.4. <i>Concepción normativa de la imprudencia</i> .....	155
17.5. <i>Momento de la previsibilidad</i> .....	157
17.6. <i>Cognoscibilidad de la causalidad</i> .....	158

CAPÍTULO V  
NEXO CAUSAL

1. RELACIÓN DE CAUSALIDAD.....	159
2. TEORÍAS.....	159
2.1. <i>La equivalencia de condiciones</i> .....	159
2.2. <i>Causalidad típica</i> .....	161
2.3. <i>Teoría de la adecuación</i> .....	161
2.4. <i>Adecuación social</i> .....	163
2.5. <i>Imputación objetiva</i> .....	164
3. IMPORTANCIA DE LA IMPUTACIÓN OBJETIVA.....	170
4. IMPUTACIÓN PENAL.....	170

5. REGLAS DE CONDUCTAS .....	172
5.1. <i>Imputación de primer nivel</i> .....	172
5.2. <i>Imputación de segundo nivel</i> .....	174
6. CRÍTICAS .....	174
7. LO OBJETIVO Y LO SUBJETIVO EN LA IMPUTACIÓN OBJETIVA .....	175
8. IMPUTACIÓN AL TIPO OBJETIVO .....	177
8.1. <i>Riesgo permitido y no permitido</i> .....	181
8.2. <i>Ubicación dogmática del riesgo permitido</i> .....	192
8.3. <i>La exclusión de la imputación por disminución del riesgo</i> .....	193
8.4. <i>Concurrencia de riesgos</i> .....	194
8.5. <i>La creación del riesgo y los cursos causales hipotéticos</i> .....	195
8.6. <i>Resultados condicionados por distintos riesgos</i> .....	198
9. PROHIBICIÓN DE REGRESO .....	199
9.1. <i>La prohibición de regreso como problema de imputación penal</i> ....	204
9.2. <i>Ámbito de la prohibición de regreso</i> .....	205
9.3. <i>El favorecimiento de una reconocible propensión al hecho</i> .....	207
9.4. <i>Teoría del fin de la norma</i> .....	208
10. PRINCIPIO DE CONFIANZA .....	209
11. ACTUACIÓN DE LA VÍCTIMA .....	213
12. EL CONSENTIMIENTO EXCLUYENTE DEL TIPO Y EL OBRAR A RIESGO PROPIO...	215
12.1. <i>¿Quién está autorizado a consentir?</i> .....	216
12.2. <i>El consentimiento obtenido mediante fuerza o error</i> .....	217
13. EL OBRAR A PROPIO RIESGO.....	220
14. DELITOS IMPRUDENTES. LA CREACIÓN DE PELIGRO DESAPROBADA .....	222
15. LA IMPUTACIÓN OBJETIVA DEL RESULTADO .....	223
16. INTERRUPCIÓN DEL NEXO DE IMPUTACIÓN .....	231
17. COMPORTAMIENTOS ALTERNATIVOS AJUSTADOS A DERECHO .....	232
17.1. <i>Determinación de la realización del riesgo</i> .....	233
17.2. <i>Relevancia del transcurso del tiempo</i> .....	235
17.3. <i>Riesgos concurrentes</i> .....	238
17.4. <i>Sobredeterminación del resultado</i> .....	240

17.5. <i>Casos de conductas alternativas</i> .....	240
17.6. <i>Identidad entre objeto afectado por el riesgo inicial y objeto lesionado</i> .....	241
17.7. <i>Objeto puesto en riesgo y objeto lesionado</i> .....	245
17.8. <i>La realización del tipo en los delitos de peligro</i> .....	249
17.9. <i>Delitos de peligro concreto</i> .....	250
17.10. <i>Delitos de peligro abstracto</i> .....	250
17.11. <i>Concurrencia de culpas o de riesgos</i> .....	251
18. CRÍTICAS A LA IMPUTACIÓN OBJETIVA DEL RESULTADO .....	253
19. CASOS DEBATIDOS EN LA DOCTRINA .....	255

CAPÍTULO VI  
ANTI JURIDICIDAD

1. INTRODUCCIÓN .....	259
2. ANTI JURIDICIDAD MATERIAL Y FORMAL.....	264
3. ANTI JURIDICIDAD OBJETIVA E INJUSTO PERSONAL .....	265
4. EL ELEMENTO SUBJETIVO Y LA JUSTIFICACIÓN .....	268
5. EL EFECTO INDICIARIO DEL TIPO.....	271
6. ANTI JURIDICIDAD EN PARTICULAR.....	272
7. CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN .....	272
7.1. <i>Las fuentes de la justificación</i> .....	275
7.2. <i>Elementos normativos del tipo de justificación</i> .....	276
7.3. <i>Error en la realización de un tipo de justificación</i> .....	277
8. AUSENCIA DE ANTI JURIDICIDAD.....	278
8.1. <i>Ausencia de ataque</i> .....	278
8.2. <i>Consentimiento del ofendido</i> .....	279
9. CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN EN EL DERECHO PENAL ARGENTINO.....	280
9.1 <i>Estado de necesidad</i> .....	280
9.1.1. <i>Requisitos</i> .....	281
9.1.2. <i>Estado de necesidad exculpante</i> .....	284
9.2. <i>Cumplimiento de un deber</i> .....	285

9.3. <i>Ejercicio de un derecho</i> .....	285
9.4. <i>Ejercicio de autoridad o cargo</i> .....	286
9.5. <i>Obediencia debida</i> .....	286
9.6. <i>Legítima defensa</i> .....	286
9.6.1. <i>Requisitos</i> .....	287
9.6.2. <i>Legítima defensa de terceros</i> .....	293
9.6.3. <i>Defensa privilegiada</i> .....	294
10. <i>LÍMITES DE LA ACCIÓN DEFENSIVA</i> .....	294
11. <i>ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE Y DISCULPANTE</i> .....	295
12. <i>OMISIÓN Y PUESTA EN PELIGRO</i> .....	296

## CAPITULO VII

## IMPUTACIÓN PERSONAL (CULPABILIDAD)

1. <i>CONCEPTO</i> .....	297
2. <i>EVOLUCIÓN DEL CONCEPTO DE CULPABILIDAD</i> .....	299
2.1. <i>Teorías absolutas de la pena y culpabilidad de voluntad</i> .....	301
2.2. <i>Teorías de la prevención especial y culpabilidad como actitud asocial del autor</i> .....	302
2.3. <i>Las teorías de la unión y la función de la culpabilidad</i> .....	302
2.4. <i>Teoría de la prevención general positiva y la función de la culpabilidad</i> .....	302
3. <i>Co-CULPABILIDAD</i> .....	303
4. <i>CULPABILIDAD PERSONAL Y CULPABILIDAD POR EL HECHO</i> .....	303
5. <i>TEORÍAS DE LA CULPABILIDAD</i> .....	305
5.1. <i>Teoría psicológica</i> .....	305
5.2. <i>Teoría normativa</i> .....	306
5.3. <i>Teoría finalista</i> .....	310
5.4. <i>Teoría funcionalista</i> .....	312
6. <i>LA CULPABILIDAD COMO PRESUPUESTO DE LA ACCIÓN</i> .....	314
7. <i>CULPABILIDAD Y RESPONSABILIDAD</i> .....	316
8. <i>FUNDAMENTO MATERIAL DE LA IMPUTACIÓN PERSONAL</i> .....	317

8.1. <i>Doctrina de la libertad de voluntad</i> .....	317
8.2. <i>Necesidad de pena</i> .....	318
8.3. <i>Posibilidad de motivación como condición de la infracción de una norma de determinación</i> .....	319
8.4. <i>Anormalidad motivacional como fundamento de la exclusión de la responsabilidad penal</i> .....	319
9. ELEMENTOS DE LA CULPABILIDAD .....	320
9.1. <i>La conciencia de la desaprobación jurídico-penal del acto</i> .....	320
9.2. <i>Error sobre la desaprobación jurídico-penal</i> .....	323
9.3. <i>Error vencible e invencible</i> .....	324
10. TEORÍAS DEL ERROR .....	326
10.1. <i>Error en el causalismo clásico (teoría del dolo)</i> .....	327
10.2. <i>Error en el finalismo (teoría de la culpabilidad)</i> .....	328
10.3. <i>Teoría restringida de la culpabilidad</i> .....	331
10.4. <i>Error en la teoría funcionalista de Jakobs</i> .....	332
11. ERROR EN EL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL .....	334
12. INIMPUTABILIDAD .....	336
12.1. <i>Art. 34, inc. 1º, del C.P.</i> .....	338
a) <i>La enfermedad mental</i> .....	339
b) <i>El desarrollo mental insuficiente</i> .....	340
c) <i>La grave perturbación de la conciencia</i> .....	340
12.2. <i>Momento de la capacidad de motivación</i> .....	340
12.2.1. <i>Actio libera in causa</i> .....	341
12.2.2. <i>Omissio libera in causa</i> .....	344
12.3. <i>Capacidad de motivación disminuida</i> .....	345

CAPÍTULO VIII

TENTATIVA

1. INTRODUCCIÓN .....	347
2. FUNDAMENTO DE SANCIÓN DE LA TENTATIVA .....	348
2.1. <i>La teoría objetiva</i> .....	348
2.2. <i>Teoría subjetiva</i> .....	349
2.3. <i>Teoría de la impresión</i> .....	349

3. COMIENZO DE EJECUCIÓN. <i>ITER CRIMINIS</i> .....	350
3.1. <i>Teoría formal objetiva</i> .....	351
3.2. <i>Teoría material objetiva</i> .....	353
3.3. <i>Teoría objetiva individual</i> .....	353
4. EL DOLO EN LA TENTATIVA .....	355
5. FALTA DE CONSUMACIÓN .....	356
5.1. <i>Tentativa en los delitos de pura actividad, en los habituales, y en la autoría mediata</i> .....	356
5.2. <i>Tentativa inacabada y tentativa acabada (delito frustrado)</i> .....	357
6. LA PENA PARA LA TENTATIVA .....	357
7. ACTOS PREPARATORIOS, DELITO PUTATIVO, TENTATIVA IDÓNEA Y DELITO IMPOSIBLE .....	358
8. LA PUNIBILIDAD DEL DELITO IMPOSIBLE .....	362
9. DESISTIMIENTO VOLUNTARIO .....	362
9.1. <i>Desistimiento y concurrencia de partícipes</i> .....	365
10. TENTATIVA DEL DELITO DE OMISIÓN .....	366

## SEGUNDA PARTE

### DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER

1. INTRODUCCIÓN .....	371
2. ANTECEDENTES .....	371
3. ROXIN .....	373
4. JAKOBS .....	378
5. EL DEBER QUE SE VULNERA .....	381
5.1. <i>Deberes que se vulneran en Jakobs</i> .....	383
5.1.1. <i>Deberes estatales</i> .....	383
5.1.2. <i>Relaciones paterno-filiales, confianza especial</i> .....	384
6. SÁNCHEZ-VERA GÓMEZ-TRELLES .....	384
7. DELITOS IMPRUDENTES. ¿DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER? .....	386

8. CARACTERÍSTICAS PROPIAS DE LOS DELITOS DE INFRACCIÓN DE DEBER ....	387
8.1. <i>Comportamiento</i> .....	388
8.2. <i>Autor y partícipe</i> .....	389
8.2.1. Coautoría .....	393
8.2.2. Autoría mediata .....	397
8.2.3. <i>Extraneus</i> como instrumento doloso .....	399
8.2.4. Cómo se debe penar al <i>extraneus</i> .....	401
8.2.5. Delitos de infracción propios e impropios.....	403
8.3. <i>Tentativa</i> .....	405
9. PARTICIPACIÓN FUNDADO EN INFRACCIÓN DE DEBER.....	405
10. TOMA DE POSICIÓN .....	410
BIBLIOGRAFÍA.....	411