

LUIS JIMÉNEZ DE ASÚA

PROFESOR DE DERECHO PENAL EN LA UNIVERSIDAD DE BUENOS AIRES

CATEDRÁTICO DE DERECHO PENAL DE LA UNIVERSIDAD DE MADRID, DESDE 1918.  
DOCTOR HONORIS CAUSA, PROFESOR O MIEMBRO DE HONOR DE LAS UNIVERSIDADES DE CÓRDOBA,  
DEL LITORAL (ARGENTINA), LIMA, CUZCO, AREQUIPA, LA HABANA, RÍO DE JANEIRO,  
SANTIAGO DE CHILE, CHUQUISACA, LA PAZ (BOLIVIA), COCHABAMBA, POTOSÍ, ORURO, QUITO,  
CUENCA (ECUADOR), LOJA (ECUADOR), CAUCA, (POPAYÁN, COLOMBIA), COSTA RICA,  
GUATEMALA, EL SALVADOR Y DE OTRAS ACADEMIAS E INSTITUTOS CIENTÍFICOS.  
VICEPRESIDENTE DE LA "ASSOCIATION INTERNATIONALE DE DROIT PÉNAL". MIEMBRO DEL  
CONSEJO DE DIRECCIÓN DE LA "SOCIÉTÉ INTERNATIONALE DE CRIMINOLOGIE".

TRATADO  
DE  
DERECHO PENAL

TOMO V

*LA CULPABILIDAD*

CUARTA EDICION  
ACTUALIZADA



EDITORIAL LOSADA, S. A.  
BUENOS AIRES

ÍNDICE ANALÍTICO

*DEL TOMO QUINTO*

ABREVIATURAS MÁS USADAS EN ESTE VOLUMEN . . . . .

SECCIÓN IV

LA CULPABILIDAD Y SU AUSENCIA

CAPÍTULO XII

LA TEORÍA GENERAL DE LA CULPABILIDAD

I. <i>Imputación y Atribución</i> . . . . .	19
1473. Imputación y atribución . . . . .	20
1474. Atribuibilidad . . . . .	30
1475. La construcción jurídica: la infracción dañosa . . . . .	31
1476. La condición psicológica: la mismidad . . . . .	33
1477. Afirmación de la culpabilidad . . . . .	38
II. <i>Imputabilidad, culpabilidad, responsabilidad</i> . . . . .	39
1478. Cuestiones terminológicas y reseña de la evolución doctrinal . . . . .	39
1479. La doctrina italiana . . . . .	39
1480. La ciencia francesa . . . . .	50
1481. Los penalistas de lengua inglesa . . . . .	56
1482. Los autores españoles e iberoamericanos . . . . .	57
1483. La certera posición alemana . . . . .	70
1484. Fijación programática . . . . .	73
1485. Imputabilidad y culpabilidad . . . . .	74
1486. Responsabilidad . . . . .	86
III. <i>La culpabilidad "sensu stricto"</i> . . . . .	88
1487. Concepto de la culpabilidad . . . . .	88
1488. La teoría general . . . . .	95
1489. Historia de la culpabilidad . . . . .	102
1490. La culpabilidad en la antigua Grecia . . . . .	103
1491. La culpabilidad en Roma . . . . .	106
1492. El Derecho germánico . . . . .	107
1493. La culpabilidad en el Derecho canónico . . . . .	108
1494. La culpabilidad en la Edad Media y en el "Derecho común" . . . . .	109
1495. Historia de la culpabilidad en España . . . . .	111
1496. Resultado de la evolución histórica . . . . .	114

1497. El Derecho vigente . . . . .	114
1498. La culpabilidad en las leyes penales de España y de la Argentina . . . . .	121
IV. <i>Teorías sobre la culpabilidad</i> . . . . .	127
1499. Enunciación de las principales . . . . .	127
1500. La "culpabilidad del carácter" . . . . .	135
1501. Otras teorías personalizadas de la culpabilidad . . . . .	138
1502. Crítica de estas doctrinas . . . . .	142
1503. La "culpabilidad de autor" . . . . .	144
1504. Juicio de conjunto y trascendencia de la culpabilidad caracterológica . . . . .	146
1505. Teoría de Kelsen . . . . .	147
V. <i>Teoría psicológica y teoría normativa</i> . . . . .	148
1506. La teoría psicológica de la culpabilidad . . . . .	149
1507. Las distintas teorías normativas . . . . .	156
1508. Los fundadores y partidarios en Alemania de la auténtica concepción normativa de la culpabilidad . . . . .	163
1509. Sus seguidores italianos . . . . .	172
1510. Sus secuaces en España e Iberoamérica . . . . .	175
1511. Diferencias entre la concepción normativa y la psicológica . . . . .	176
1512. Objeciones y respuestas . . . . .	178
1513. Afirmación normativa en las legislaciones de España y de la Argentina . . . . .	187
VI. <i>La teoría finalista y sus consecuencias</i> . . . . .	196
1514. La tesis de Welzel . . . . .	197
1515. Consecuencias para la culpabilidad . . . . .	198
1516. Balance de la teoría finalista . . . . .	201
1516 bis. Crítica y rechazo . . . . .	211
VII. <i>El acto injusto y el contenido de la culpabilidad en general</i> . . . . .	215
1517. Estructura de la teoría normativa . . . . .	215
1518. El acto injusto concreto . . . . .	218
1519. Posición de la teoría sintomática . . . . .	220
1520. La norma del deber . . . . .	222
VIII. <i>El juicio de culpabilidad</i> . . . . .	227
1521. El juez, actor de la valoración . . . . .	227
1522. Las bases para el reproche: la exigibilidad . . . . .	229
1523. Referencia y elementos en el juicio de culpabilidad . . . . .	232
1524. La "teoría del motivo" . . . . .	234
1525. El elemento caracterológico y la peligrosidad . . . . .	239
1526. La debatida posición de los elementos intelectuales y afectivos . . . . .	253
1527. El momento de la culpabilidad . . . . .	260
IX. <i>La culpabilidad en su graduación y especies</i> . . . . .	261
1528. La esencia de la culpabilidad . . . . .	262
1529. La graduación . . . . .	263
1530. El dolo y la culpa como especies del género . . . . .	272
1531. Las especies de la culpabilidad . . . . .	274
1532. La llamada "hostilidad al Derecho" . . . . .	276
1533. El "elemento subjetivo de las contravenciones" . . . . .	278
X. <i>El dolo y la culpa en general</i> . . . . .	285
1534. La afirmación de un nexo común . . . . .	285
1535. La tesis del dolo psicológico y de la culpa normativa . . . . .	286
1536. La "voluntad" como vínculo general . . . . .	290
1537. El "poder" como criterio unitario del finalismo . . . . .	295
1538. La más correcta solución normativa . . . . .	297



1580. El "dolos praesumptus", "generalis" e "indirectus" . . . . .	507
1581. Clases de dolo según su intensidad y su importancia . . . . .	513
1582. El dolo inicial y el subsiguiente . . . . .	526
1583. El dolo general y el dolo específico . . . . .	529
1584. Dolo determinado e indeterminado, en relación al dolo directo e indirecto . . . . .	543
1585. El pretendido dolo de peligro . . . . .	557
1586. Las únicas formas del dolo . . . . .	564
VII. <i>El dolo mediato (o directo de segundo grado)</i> . . . . .	566
1587. El dolo de las consecuencias necesarias . . . . .	566
1588. El caso Thomas . . . . .	571
1589. Textos legales y jurisprudencia . . . . .	572
VIII. <i>El dolo eventual (o condicionado)</i> . . . . .	574
1590. Distintas nociones del "dolos eventualis" . . . . .	575
1591. Concepto y límites . . . . .	585
1592. Evolución histórica . . . . .	588
1593. Los textos legales vigentes . . . . .	589
1594. Teorías . . . . .	597
1595. Teoría de la probabilidad . . . . .	599
1596. La probabilidad y la esperanza . . . . .	605
1597. Teorías del sentimiento . . . . .	607
1598. El indiferentismo y la teoría de las motivaciones . . . . .	608
1599. Teoría hipotética del consentimiento . . . . .	610
1600. Teoría positiva del asentimiento . . . . .	613
1601. Ejemplos y casos . . . . .	618
1602. El dolo eventual en la legislación y en la jurisprudencia de España . . . . .	626
1603. El dolo eventual en la legislación y en la jurisprudencia de la Argentina . . . . .	633
IX. <i>Presunción de dolo</i> . . . . .	641
1604. Los datos históricos . . . . .	642
1605. El problema científico . . . . .	647
1606. La legislación española y la jurisprudencia . . . . .	651
1607. Los textos legales argentinos y la praxis judicial . . . . .	658
1608. Los restantes Códigos iberoamericanos . . . . .	664

## CAPÍTULO XIV

## LA CULPA

I. <i>Concepto, Historia y Reglamentación vigente</i> . . . . .	674
1609. Noción provisional de la culpa . . . . .	674
1610. Historia . . . . .	681
1611. La culpa en el Derecho romano . . . . .	684
1612. La culpa en el Derecho germánico y en el canónico . . . . .	690
1613. El Derecho intermedio, los antiguos escritores y los prácticos . . . . .	692
1614. La historia de la culpa en España . . . . .	696
1615. Las legislaciones vigentes . . . . .	700
1616. Los Códigos penales iberoamericanos . . . . .	712
1617. La culpa en el Derecho penal español vigente . . . . .	717
1618. ¿Ha consagrado el Código español un único "crimen culpae"? . . . . .	722
1619. La culpa en la legislación y en la praxis judicial argentina . . . . .	731
1620. ¿Debe definirse la culpa en los Códigos? . . . . .	737
II. <i>La estructura de la culpa</i> . . . . .	738
1621. Las distintas teorías . . . . .	738

1622. La culpa extrañada del ámbito de lo culpable . . . . .	742
1623. El defecto de inteligencia . . . . .	749
1624. La previsibilidad y la prevenibilidad . . . . .	752
1625. El "vicio de voluntad" y las teorías voluntaristas . . . . .	760
1626. Las teorías objetivas (Stoppato, Manzini, etc.) . . . . .	769
1627. La voluntad indirecta . . . . .	780
1628. Las concepciones de Binding y de Mezger . . . . .	782
1629. La doctrina de la falta de atención . . . . .	787
1630. La teoría del error . . . . .	790
1631. Teorías del sentimiento, del carácter y de la actitud general del agente . . . . .	796
1632. La doctrina integral de von Liszt y su repercusión en otros autores . . . . .	802
1633. Las tesis positivistas . . . . .	803
1634. La peligrosidad de la culpa y del culpable . . . . .	804
1635. Las teorías fisio-psico-sociológicas . . . . .	808
1636. La teoría psicoanalítica . . . . .	811
1637. Otras nociones de la culpa . . . . .	814
1638. Las ideas del finalismo de la acción . . . . .	817
1639. La teoría más correcta: conducta contraria al deber . . . . .	828
1639 bis. La compleja estructura de la culpa . . . . .	836
1640. La naturaleza normativa de la culpa . . . . .	840
1641. Definición y elementos de la culpa . . . . .	841
<b>III. Elementos de los delitos culposos . . . . .</b>	<b>846</b>
1642. ¿Se precisa la licitud inicial? Referencia al "versari in re illicita" . . . . .	846
1643. Relación de causa a efecto . . . . .	860
1644. El concurso de causas en los delitos culposos . . . . .	866
1645. El acto voluntario y el resultado no intencionalmente injusto . . . . .	871
1646. El "mal producido" y la "condición objetiva de punibilidad" . . . . .	874
1647. La subordinación a un tipo legal . . . . .	882
1648. El deber de atender y de evitar . . . . .	884
1649. El saber, el poder y la previsión . . . . .	888
1650. La medida de la diligencia y de la evitabilidad . . . . .	895
1651. La negligencia y la imprudencia . . . . .	912
1652. La impericia . . . . .	918
1653. Examen especial de la inobservancia de prescripciones o reglamentos . . . . .	925
1654. La culpa profesional . . . . .	947
1654 bis. La culpa de los automovilistas . . . . .	966
1655. El momento de la culpa . . . . .	972
<b>IV. Clases, formas y aplicaciones de la culpa . . . . .</b>	<b>974</b>
1656. Bases de las clasificaciones . . . . .	974
1657. Grados de la culpa: culpa grave, culpa leve y ¿culpa levísima? . . . . .	978
1658. La clasificación del Código penal español . . . . .	987
1659. Culpa inconsciente y culpa consciente . . . . .	996
1660. Culpa inmediata y culpa mediata . . . . .	1010
1661. Culpa por acción y por omisión . . . . .	1019
1662. Culpa penal y culpa civil . . . . .	1025
1663. La culpa y las eximentes. La culpa impropia . . . . .	1030
1664. Clasificación de los delinquentes culposos . . . . .	1042
<b>V. Otros problemas de la culpa . . . . .</b>	<b>1044</b>
1665. Lo excepcional de la culpa . . . . .	1044
1666. La culpa y los delitos de peligro y de tendencia . . . . .	1058
1667. La culpa y las faltas . . . . .	1060
1668. La tentativa y la participación. Remisión a otros lugares . . . . .	1062
1669. La pluralidad de daños . . . . .	1064
1670. La presunción de la culpa . . . . .	1065
1671. Concurrencia de dolo y culpa . . . . .	1068

1672. Penalidad de los hechos culposos . . . . .	1070
1673. La atenuación y agravación en la culpa . . . . .	1077
1674. Efectos de la reincidencia en la culpa . . . . .	1082
1675. La conducta de la víctima y la compensación de las culpas . . . . .	1085

## COMPLEMENTO

Advertencia . . . . .	1093
-----------------------	------

## TEORÍA GENERAL DE LA CULPABILIDAD (CAP. XII)

Bibliografía especial de la culpabilidad . . . . .	1093
<i>Imputación, atribución e imputabilidad</i> . . . . .	1094
<i>Evolución de la teoría de la culpabilidad</i> . . . . .	1095
I. Introducción . . . . .	1095
II. Desenvolvimiento de la teoría general de la culpabilidad . . . . .	1097
III. Moderna teoría de la culpabilidad . . . . .	1098
IV. Nueva construcción de la culpabilidad . . . . .	1102

## EL DOLO (CAP. XIII)

1. Terminología . . . . .	1106
2. Elementos intelectuales . . . . .	1106
3. Clases de dolo . . . . .	1107
4. Presunción de dolo . . . . .	1108

## LA CULPA (CAP. XIV)

I. <i>Problemas modernos de la culpa</i> . . . . .	1109
1. El término preferible . . . . .	1109
2. El crecimiento del riesgo en la vida moderna y los problemas que de ello se originan en la actualidad . . . . .	1112
3. Fórmulas sobre la culpa, pretendidamente nuevas . . . . .	1114
II. <i>Noción y problemas de la culpa en la praxis judicial de España y de la Argentina</i> . . . . .	1115
III. <i>Clases de culpa (Ap. IV del Cap. XIV)</i> . . . . .	1118
1. Culpa levísima . . . . .	1118
2. Culpa lata . . . . .	1118
3. Culpa inconsciente y culpa consciente . . . . .	1119
4. Nueva división de la culpa . . . . .	1119
5. Naturaleza y gravedad de la culpa consciente . . . . .	1119
6. Culpa por omisión . . . . .	1122
7. Culpa penal y culpa civil . . . . .	1122
IV. <i>Otros problemas de la culpa (Ap. V, del Cap. XIV)</i> . . . . .	1122
1. Presunción de la culpa . . . . .	1122
2. La conducta de la víctima y la compensación de la culpa . . . . .	1122
3. 1675 bis. La prevención de la culpa . . . . .	1123

OBRAS DE LUIS JIMÉNEZ DE ASÚA . . . . .	1127
ÍNDICE . . . . .	1143