

INDICE GENERAL

Indice

PRIMERA PARTE

NORMAS RECTORAS DEL DERECHO PENAL PERUANO Y LOS LIMITES A LA POTESTAD PUNITIVA DEL ESTADO

Capítulo I

Normas Rectoras

1. Introducción	34
a) Naturaleza	34
b) Antecedentes históricos	35
2. Finalidad preventiva y protectora del Derecho penal	36
a) Preliminar	36
b) Concepto de Derecho penal	38
c) Perspectiva reduccionista del Derecho penal	40
d) Misión del Derecho penal	42
e) Derecho penal como expresión del control social	43
f) La formalización penal del control social	44
3. El principio de legalidad	47
a) Introducción	47
b) Derecho penal y legitimidad democrática	48
c) Concepto constitucional del delito	49
d) El delito como infracción del Derecho	49
e) Esencia del principio	50
f) La formulación jurídica del principio de legalidad	53
g) El principio de legalidad en materia penal	54
h) Evolución histórica del principio de legalidad	56
i) El principio de legalidad en el Derecho peruano	58

i.1)Planteamiento general	58
i.2)Evolución histórica	58
4. El principio de prohibición de la analogía	61
a) Concepto y discusión del contenido	61
5. El principio de protección de bienes jurídicos	64
a) Protección del bien jurídico	64
b) Valores ético-sociales de la acción	66
c) Evolución histórica de la concepción del bien jurídico	67
c.1) Tendencia jurídica constitucionalista	71
c.2) Tendencias sociológicas.....	72
d) Bien jurídico: Definición	73
e) Funciones del bien jurídico	76
e.1) Función garantizadora	76
e.2) Función interpretativa	77
e.3) Función clasificatoria.....	78
e.4) Función crítica	78
f) Fines de la teoría del bien jurídico	78
g) Nueva visión del bien jurídico	79
6. El Principio del juicio legal	85
a) Concepto y discusión del contenido	85
7. El Principio de ejecución legal de la pena	89
a) Concepto y discusión del contenido	89
8. El Principio de responsabilidad penal	89
a) Concepto y discusión del contenido	89
b) El Derecho penal de acto	92
c) Crítica al Derecho penal de autor.....	94
9. El principio de proporcionalidad de la pena	97
a) Alcances del principio	97
b) La prohibición de exceso	97
c) Las medidas de seguridad	103
d) Intereses públicos predominantes	104
10. Función de la pena	106
a) Justificación y fundamento de la pena.....	106
b) Fases de desarrollo de la pena	110
b.1) Conminación	110
b.2) Imposición y medición de la pena.....	111
b.3) Ejecución	111
c) Evolución histórica de la pena	115

Índice General

d) Teorías absolutas	116
e) Teorías relativas	118
f) Teorías eclécticas	123
11. Aplicación extensiva	126
a) Concepto y discusión del contenido	126

Capítulo II

Normas Rectoras (Cont.).

12. El principio de «última ratio»	129
13. El principio de presunción de inocencia	130
14. El principio de igualdad	132
15. El principio «ne bis in idem»	134
16. El principio de humanidad de las penas	136

SEGUNDA PARTE

BASES CRÍTICAS Y EVOLUCIÓN DEL DERECHO PENAL

Capítulo III

Relaciones del Derecho penal con otras ciencias jurídicas

17. Naturaleza y contenido	141
a) Con el Derecho Constitucional	142
b) Con el Derecho Procesal Penal	143
c) Con el Derecho Internacional Público	144
d) Con el Derecho Administrativo	144
e) Con el Derecho Civil	144
f) Con el Derecho Comercial	145

Capítulo IV

Historia general del Derecho penal

18. El período primitivo	147
a) El Tabú	148
b) El sistema de la venganza privada	149
c) La expulsión de la paz	149
d) La ley del Tali6n	149
19. Edad antigua	150
a) Babilonia	150
b) Persia	152

c) Roma	152
20. Edad Media	154
a) Derecho Penal germánico	155
b) Derecho Penal canónico	156
21. Edad Moderna	157
22. Edad Contemporánea	159

Capítulo V

Historia del Derecho penal peruano

23. Introducción	163
24. El Derecho penal Precolombino	165
25. El Derecho penal incaico	166
26. La imposición de un nuevo orden (Derecho penal de la Colonia)	171
27. El Derecho penal en la República	173
a) Proyecto para Código penal de Manuel Lorenzo de Vidaurre	175
b) Código penal de Santa Cruz para la Confederación Peruano-Boliviana	177
c) Código Penal de 1863	177
d) Código Penal de 1924	178
e) El Proyecto Cornejo-Jiménez de 1928	180
f) Código penal de 1991	185

Capítulo V

Las escuelas penales

28. La Escuela Clásica	187
29. La Escuela Positiva	189
30. La Escuela Ecléctica	191
31. La Escuela Técnico-Jurídica	193
32. La Doctrina Finalista	195

Capítulo VII

Fuentes del Derecho penal

33. La ley como fuente única	199
a) Caracteres de la ley penal	200
34. Principio de legalidad o de reserva	200
a) Alcances del principio de legalidad	201

Índice General

a.1) La regla «nullum crimen, nulla poena, sine previa lege poenale»	201
a.2) Irretroactividad de la ley penal.	202
a.3) Prohibición por analogía	202
35. La costumbre	203
36. La jurisprudencia	203
La doctrina	204

Capítulo VIII

Interpretación de la ley penal

37. Concepto	207
38. Clases de interpretación de la ley penal	208
a) Según el intérprete	208
b) Según los medios	208
c) Según los resultados	210

Capítulo IX

Concurso aparente de leyes penales

39. Introducción	213
40. Principio de especialidad	214
41. Principio de consunción	214
42. Principio de subsidiaridad	216
43. Principio de alternatividad	216

Capítulo X

Ambito de validez espacial de la ley penal

44. Introducción	219
45. Principio de territorialidad	220
46. Principio de Pabellón (teoría del “territorio flottant”).	221
47. Principio Real o de Defensa	221
48. Principio de Personalidad	222
49. Principio de Universalidad	223
50. Lugar de comisión, (Principio de Ubicuidad).	224

Capítulo XI

La extradición

51. Concepto	227
52. Clases	228

a) Extradición Activa.....	228
b) Extradición Pasiva	228
53. La reextradición	228
54. Inadmisibilidad de la extradición	229
55. Principios	230
a) Principios relativos a los delitos	230
a.1) Doble incriminación	230
a.2) El delito de ser común.....	230
b) Principios relativos a los delincuentes	232
b.1) La extradición de nacionales	232
b.2) La extradición de militares	233
c) Principios relativos a la penalidad	233
c.1) La acción penal o la pena no deben estar prescritas	233
c.2) Que el delincuente no haya sido absuelto ni cumplido su condena.....	234
c.3) Conmutación de la pena de muerte	234

Capítulo XII

Ambito de validez temporal de la ley penal

56. Principio de irretroactividad de la Ley penal	235
57. La sucesión de leyes penales	236
a) La ley nueva crea un delito no establecido en la ley anterior	236
b) La ley nueva despoja el carácter delictivo de un hecho	236
c) La ley modifica las condiciones de incriminación de un delito, variándolos favorablemente al reo	237
58. Retroactividad de la ley penal benigna	237
59. Leyes temporales y excepcionales	238
60. Leyes intermedias	239
61. Momento del hecho delictivo	239

Capítulo XIII

Validez de la ley penal en relación a las personas

62. Igualdad ante la ley	241
63. Excepciones al principio de igualdad ante la ley	241
64. Excepciones en el Derecho Públicos interno	242
a) Prerrogativas penales del Presidente de la República	242

Indice General

b) Prerrogativas penales de los Congresistas	243
b.1) Inmunidad	244
b.2) Inviolabilidad	244
c) Prerrogativas de otros funcionarios	246
d) El antejuicio y procedimiento	246
65. Excepciones en el Derecho Internacional Público	248

Capítulo XIV

Estructura de la norma juridico-penal

66. Norma jurídica y ley penal	251
67. Contenido de las normas jurídicas	252
68. Norma primaria y norma secundaria	253
69. La concepción imperativa de la norma	254
70. Crítica al imperativismo	255
71. La norma como juicio de valor	256
72. Norma de valoración o norma de determinación	257
73. Ley penal incompleta	259
74. Ley penal en blanco	259
75. Leyes penales abiertas	261

TERCERA PARTE TEORÍA JURÍDICA DEL DELITO

Capítulo XV

Planteamiento General

76. Introducción	265
a) La teoría del delito	268
b) Importancia de la teoría del delito	269
c) El concepto del delito	270
d) Estructura del concepto de delito	271

Capítulo XVI

La tipicidad objetiva de los delitos comisivos dolosos

77. La tipicidad	274
a) El concepto y función del tipo	274
b) Funciones del tipo legal	276
b.1) Función de garantía	276
b.2) Función indiciaria	276

b.3) Función motivadora	276
c) Elementos normativos y descriptivos del tipo	277
c.1) Elementos descriptivos	277
c.2) Elementos normativos	278
d) Clasificación de los tipos	278
d.1) De acuerdo a su estructura	279
d.2) Por la relación entre acción y objeto de la acción	279
d.3) Por el menoscabo del objeto de la acción	280
d.4) Por las dos formas básicas del comportamiento humano	281
d.5) Por el número de bienes jurídicos protegidos	282
d.6) Por el número de acciones previstas en tipo	282
d.7) Por las características del agente	283
78. La acción típica	284
a) Naturaleza jurídica	284
b) El actuar por otro (La acción de las personas jurídicas)	286
79. Relación de causalidad e imputación objetiva	288
a) Introducción	288
b) Teoría de la equivalencia de las condiciones	289
c) Teoría de la causalidad adecuada	290
d) Teoría de la relevancia típica	291
e) Teoría de la imputación objetiva	291
80. Ausencia de acción	293
a) Introducción	293
b) Fuerza física irresistible	294
c) Movimientos reflejos	295
d) Estados de inconsciencias	296
81. Autoría y participación	297
a) La autoría	297
a.1) Autor y sujeto activo	298
b) Distinción entre autor y partícipe	298
b.1) Teorías negativas	299
b.1.1) El concepto extensivo de autor	299
b.1.2) La teoría de la asociación criminal	299
b.1.3) La doctrina del acuerdo previo	300
b.2) Teorías positivas	300
b.2.1) Teorías subjetivas	300
b.2.2) Teorías mixtas	301
b.2.3) Teorías objetivas	302

Índice General

c)	Formas de autoría	303
c.1)	Autoría directa	303
c.1.1)	Circunstancias generales	303
c.1.2)	Circunstancias especiales	304
c.1.3)	La autoría en los delitos cuyo tipo exige un especial elemento subjetivo	303
c.1.4)	La autoría en los delitos de propia mano	305
c.2)	Autoría mediata	306
c.2.1)	Naturaleza jurídica	306
c.2.2)	Casos de autoría mediata	307
c.3)	Coautoría	313
d)	Participación	314
d.1)	Naturaleza jurídica	314
d.2)	Principio de accesoriedad	316
d.2.1)	Accesoriedad cualitativa de la participación	316
d.2.2)	Accesoriedad cuantitativa de la participación ..	317
e)	Formas de participación	317
e.1)	Instigación	317
e.2)	Complicidad	319
e.2.1)	Complicidad primaria y secundaria	319
f)	Penalidad	321
g)	La incomunicabilidad de las circunstancias y calidades personales	321
82.	Sujeto pasivos, sujeto sobre el que recae la acción típica y perjudicado	321

Capítulo XVII

La tipicidad subjetiva de los delitos comisivos dolosos

83.	Introducción	327
84.	El dolo	330
85.	Estructura del dolo	330
a)	Conocimiento	331
b)	Voluntad	332
86.	Clases de dolo	332
a)	Dolo directo	332
b)	Dolo eventual	333
b.1)	Teorías del dolo eventual	336
b.1.1)	Teoría del consentimiento	336
b.1.2)	Teoría de la probabilidad	337

87. La ausencia de dolo: El error de tipo	338
a) Error sobre un elemento esencial	339
b) Error sobre el elemento accidental	339
c) Error in persona vel in objecto	340
d) Aberratio ictus (error en el golpe)	341
e) El error sobre el curso causal	342
88. Elementos subjetivos distintos del dolo	341
a) Elementos de tendencia interna trascendente	342
b) Elementos de tendencia interna intensificada	342
c) Elementos subjetivos de la "actitud interna"	342

Capítulo XVIII

Tipo de imperfecta realización (Tentativa)

89. Naturaleza Jurídica	345
90. Iter Criminis	347
a) Ideación	347
b) Preparación	347
c) Ejecución	347
d) Consumación	348
91. Tentativa	349
92. Delimitación entre actos preparatorios y actos ejecutivos	349
93. Fundamentos de punibilidad de la tentativa	350
94. Actos preparatorios en el Código penal peruano	352
95. Desistimiento voluntario	353
96. La impunidad del desistimiento	354
97. Impunidad del delito imposible	354
a) Por impropiedad del medio	355
b) Por impropiedad del objeto	356

Capítulo XIX

La antijuricidad

98. Introducción	357
99. Antijuricidad formal y material	358
100. Antijuricidad e injusto	360
101. Desvalor de acción y desvalor de resultado	361

Capítulo XX

Las causas de justificación

102. Naturaleza Jurídica	363
--------------------------------	-----

Índice General

103. Fundamento y sistemática de las causas de justificación	365
104. La legítima defensa	366
a) Fundamentación jurídica	366
b) Requisitos de la legítima defensa	368
b.1) La agresión ilegítima	368
b.2) Necesidad racional del medio empleado	370
b.3) Falta de provocación suficiente	371
105. El estado de necesidad justificante	372
a) Fundamentación jurídica	372
b) Estructura	373
b.1) La situación de necesidad	373
b.2) El interés preponderante	373
b.3) La acción justificada	374
b.4) Elementos subjetivos	374
b.5) Ausencia de provocación	375
b.6) Ausencia de obligación de sacrificio	375
106. El miedo insuperable	375
a) Fundamentación jurídica	375
b) Requisitos	376
107. Obrar por disposición de la ley en cumplimiento de un deber o en el ejercicio legítimo de un derecho, oficio o cargo.	377
a) Obrar por disposición de la ley	378
b) Ejercicio legítimo de un derecho	379
c) Oficio de un oficio o cargo	380
108. El consentimiento	382
a) Fundamentación jurídica	382
b) El acuerdo como causa de exclusión del tipo	384
c) El consentimiento como causa de justificación	385
d) Naturaleza jurídica	386
e) Ambito de aplicación del consentimiento	387
f) Requisitos del consentimiento	389
g) El consentimiento presunto	390

Capítulo XXI

La culpabilidad

109. Evolución histórica	393
a) Teoría psicológica	394
b) Teoría normativa	395

c)	Culpabilidad puramente normativa	397
d)	Otras teorías	405
e)	Posiciones críticas	407
110.	El concepto de culpabilidad	412
111.	Elementos de la culpabilidad	418
a)	Introducción	418
b)	La imputabilidad o capacidad de culpabilidad	419
b.1)	Naturaleza jurídica	419
b.2)	Causas de inimputabilidad	420
b.2.1)	Anomalía psíquica	420
b.2.2)	Grave alteración de la conciencia	424
b.2.3)	La acto libera in causa	425
b.2.4)	Grave alteración de la percepción	427
b.2.5)	Minoría de edad	428
c)	El conocimiento de la antijuricidad y error de prohibición .	430
c.1)	El conocimiento de la antijuricidad	430
c.2)	Error de prohibición	431
c.3)	Formas de aparición del error de prohibición	433
c.4)	La crisis del principio que el error de derecho no excusa a nadie	435
c.5)	El error de comprensión culturalmente condicionado	436
c.5.1)	Panorama conceptual	436
c.5.2)	El problema de la identidad cultural y el derecho a la diversidad	439
c.5.3)	El drama de nuestras razas	441
c.5.4)	Solución normativa	444
112.	La no exigibilidad de un comportamiento distinto	447
113.	Causa de exculpación	449
a)	Estado de necesidad exculpante	449
a.1)	Naturaleza jurídica	449
a.2)	Requisitos del estado de necesidad exculpante	450
a.3)	Restricción del estado de necesidad exculpante	451
b)	La obediencia debida	452
b.1)	Naturaleza jurídica	452
b.2)	Límites y condiciones	453
b.3)	El error	455

Índice General

Capítulo XXII

El delito culposo de comisión

114. Introducción	461
a) Tipo de injusto culposo	462
115. Elementos	463
a) La inobservancia del cuidado objetivamente debido	463
b) El resultado	465
b.1) El resultado como consecuencia de la inobservancia del cuidado objetivamente debido	465
b.2) El resultado de la norma de cuidado que trataba de evitar	466

Capítulo XXIII

El delito de omisión

116. Introducción	469
117. Diferencia entre la omisión propia y la omisión impropia	472
118. La omisión propia	473
a) Tipo objetivo	473
b) Tipo subjetivo	474
119. La omisión impropia (comisión por omisión)	474
a) Tipo objetivo	475
a.1) La posición de garante y sus fuentes	476
a.2) La imputación objetiva al garante	478
a.3) Tipo subjetivo	478
120. La antijuricidad de los delitos de omisión	478
121. La culpabilidad de los delitos de omisión	479
122. Tentativa en los delitos de omisión	479
123. Autoría y participación en los delitos de omisión	480

Capítulo XXIV

Unidad y pluralidad de delitos

124. Unidad y pluralidad de acciones	483
a) Casos de unidad de acción	485
125. El concurso de delitos	485
a) El concurso ideal	486
b) El concurso real	487
b.1) Tratamiento penal del concurso real	487
c) El delito continuado	488

c.1) Pluralidad de acciones u omisiones	489
c.2) Unidad de resolución criminal	489
c.3) Unidad de delito	490
d) Tratamiento penal del delito continuado	490
e) Concurso aparente de leyes	491

CUARTA PARTE

TEORÍA DE LAS CONSECUENCIAS JURÍDICAS DEL DELITO

Capítulo XXV

Consecuencias jurídicas del delito

126. Importancia científica y práctica	495
127. Propósito de esta teoría	497

Capítulo XXVI

Las penas en el Código penal

128. Clases de penas	499
a) En razón de su importancia	501
b) Según el bien jurídico que afecta	501
129. Pena privativa de libertad	502
a) Planteamiento general	502
b) Antecedentes históricos	503
c) Aplicación de la pena privativa de libertad	504
d) La pena de cadena perpetua	505
d.1) Antecedes históricos	505
d.2) Naturaleza jurídica	508
130. Penas restrictivas de libertad	515
131. Penas limitativas de derechos	516
a) Planteamiento general	516
b) Prestación de servicios a la comunidad	516
c) Limitación de días libres	517
d) Inhabilitación	518
d.1) Concepto y naturaleza jurídica	518
d.2) Imposición	520
132. Pena de multa	521
a) Planteamiento general	521
b) Antecedentes históricos	522

Índice General

- c) Ventajas y desventajas 523
- d) Cuantía y duración 524

Capítulo XXVII

La determinación de la pena

- 133. Planteamiento general 525
 - a) Pena abstracta 527
 - b) La determinación legal, judicial y ejecutiva de la pena 527
 - b.1) Determinación legal 527
 - b.2) Determinación judicial 528
 - b.3) Determinación ejecutiva 528
 - c) Hipótesis específicas en la determinación de la pena 528
 - c.1) El tipo imperfectamente realizado 528
 - c.2) El concurso ideal 529
 - c.3) El delito continuado 529
 - c.4) El concurso real 529
 - c.5) Participación 529

Capítulo XXVIII

Conversión de las penas

- 134. Planteamiento general 531
- 135. La conversión en el Código penal 532
 - a) Concepto 532
 - b) Revocación de la conversión 533
 - c) Conversión de las penas limitativas de derechos en privativa de libertad 534
 - d) Conversión de la pena de multa 535
 - e) Aspectos resaltantes 536

Capítulo XXIX

Suspensión de la ejecución de la pena

- 136. Planteamiento general 539
- 137. Reglas de conducta 542
- 138. Incumplimiento de las reglas de conducta 543
- 139. Revocación de la suspensión de la pena 544
- 140. Liberación de la condena 545

Capítulo XX

Reserva del fallo condenatorio

141. Planteamiento general	547
142. Fundamento de la reserva del fallo condenatorio	548
143. Reglas de conducta	550
144. Incumplimiento de las reglas de conducta	551
145. Revocación del régimen de prueba	551

Capítulo XXXI

Exención de la pena

146. Planteamiento general	553
----------------------------------	-----

Capítulo XXXII

Las medidas de seguridad

147. Planteamiento general	555
148. Diferencias entre pena y medida de seguridad	557
149. Las medidas de seguridad en el Código penal peruano	557
a) Internación	557
b) Tratamiento ambulatorio	558
c) Las medidas de seguridad en imputables relativos: el sistema vicarial	559
d) Duración de las medidas de seguridad	560
e) Proporcionalidad de las medidas de seguridad y su aplicación post-delictual	561

Capítulo XXXIII

Extinción de la acción penal y de la pena

150. Planteamiento general	563
a) Criterios que determinan la extinción de la responsabilidad penal.	564
151. Causas de extinción de la responsabilidad penal	565
152. Causas de extinción de la acción penal.	565
a) La muerte del imputado	565
b) La prescripción	566
b.1) Prescripción de la acción penal	568
b.2) Plazos de prescripción	568
b.3) Comienzo del término de la prescripción	569
b.4) Interrupción de la prescripción de la acción penal	570

Índice General

b.5) Suspensión de la prescripcipon	572
c) La amnistía	572
d) La cosa juzgada	573
e) El desestimiento	575
f) La transacción	576
g) El matrimonio subsiguiente a la violación sexual	576
153. Causas de extinción de la pena	577
a) La muerte del condenado	577
b) La amnistía	577
c) El indulto	578
d) La prescripción	579
d.1) Plazos de prescripción de la pena	579
d.2) Interrupción de la prescripción	579
e) La cosa juzgada	580
f) La exención de pena	580
g) El perdón del ofendido	580

Capítulo XXXIV

La reparación civil del delito y consecuencias accesorias

154. Introducción	583
155. Contenido de la responsabilidad civil "Ex Delicto" derivada del delito	584
156. Formas de reparación civil	585
a) La restitución del bien	585
b) La indemnización de daños y perjuicios	585
157. Consecuencias accesorias	586
a) El decomiso	586
b) Privación de beneficios a personas jurídicas	586
c) Consecuencias accesorias aplicables a las personas jurídicas	587

ANEXOS

Anexo I

Constitución, Pena de Muerte y Derechos Humanos.....	593
---	------------

Anexo II

Pacto de San José de Costa Rica	629
--	------------

Índice Analítico	665
------------------------	-----