

José Luis Díez Ripollés - Luis Gracia Martín
(Coordinadores)

COMENTARIOS AL CODIGO PENAL. PARTE ESPECIAL

I

Títulos I a VI y faltas correspondientes

José Luis Díez Ripollés

Catedrático de Derecho penal en la Universidad de Málaga

Luis Gracia Martín

Catedrático de Derecho penal en la Universidad de Zaragoza

Patricia Laurenzo Copello

Profesora titular de Derecho penal en la Universidad de Málaga

tirant lo blanch

Valencia, 1997

INDICE

Presentación	23
--------------------	----

Libro II DELITOS Y SUS PENAS

Título I Del homicidio y sus formas

Bibliografía	25
I. La reforma de los delitos contra la vida humana independiente	26
II. El bien jurídico protegido	27
III. El sistema y la naturaleza dogmática de los tipos delictivos	30
IV. El objeto material: comienzo de la vida humana independiente y determinación del momento de la muerte	35
Art. 138	
I. El delito de homicidio doloso	50
II. El bien jurídico protegido	50
III. Sujetos activo y pasivo	50
IV. El tipo de lo injusto	52
1. El tipo objetivo	53
2. El tipo subjetivo. Especial consideración del problema de la prueba del dolo del homicidio	58
V. El homicidio doloso por omisión	72
VI. Circunstancias que se basan en una menor o mayor gravedad de lo injusto	78
VII. Causas de justificación	81
VIII. La culpabilidad	84
IX. Circunstancias que se basan en una menor o mayor gravedad de la culpabilidad	85
X. Iter criminis	91
XI. Autoría y participación	92
XII. Concursos	92
XIII. Penalidad	94
Art. 139:	
I. El delito de asesinato: Referencia histórica	95
II. El bien jurídico	96
III. Sujetos activo y pasivo	96
IV. Naturaleza jurídica	96

V. Los elementos específicos constitutivos del asesinato	97
1. La alevosía. Especial consideración del veneno	97
2. Precio, recompensa o promesa	105
3. Ensañamiento	109
VI. El tipo de lo injusto	114
1. El tipo objetivo: especial consideración de la comisión por omisión ...	115
2. El tipo subjetivo: especial consideración del dolo eventual	120
VII. El iter criminis	122
VIII. Autoría y participación	125
IX. Concursos	126
X. Penalidad	135
Art. 140:	
Bibliografía	136
I. La concurrencia de varias circunstancias calificativas del asesinato	136
II. La solución tradicional	137
III. Naturaleza jurídica del supuesto de hecho	141
1. Exclusión de la solución tradicional	141
2. Teorías del tipo agravado y del concurso de elementos calificativos ..	141
IV. Penalidad	144
Art. 141:	
Bibliografía	146
I. Provocación, conspiración y proposición para cometer homicidio o asesina- to	146
II. Penalidad	148
Art. 142:	
Bibliografía	148
I. El homicidio por imprudencia grave	149
II. Estructura del tipo de lo injusto	149
III. Tipos agravados	155
IV. El homicidio por imprudencia profesional	155
V. El llamado homicidio preterintencional	157
Art. 143:	
Bibliografía	165
I. Evolución histórica	167
II. Bien jurídico protegido	170
III. Sujeto pasivo	185
IV. Estructura típica	194
V. La inducción al suicidio	204
1. Tipo objetivo	204
2. Tipo subjetivo	207
3. Formas imperfectas de ejecución	209
4. Formas de participación	211
VI. La cooperación necesaria al suicidio	212
1. Tipo objetivo	212
2. Tipo subjetivo	218
3. Formas imperfectas de ejecución	219

4. Formas de participación	220
VII. El homicidio consentido	221
1. Comisión por omisión	221
2. Tipo subjetivo	223
3. Formas imperfectas de ejecución	223
4. Autoría y participación	224
VIII. Eutanasia y art. 143.4	224
1. Naturaleza jurídica del art. 143.4	224
2. Concepto y clases de eutanasia	226
3. Eutanasia terminal	234
4. Eutanasia paliativa	238
5. Eutanasia cualitativa	243
6. Ambito de aplicación del art. 143.4	244
IX. Otros supuestos problemáticos	246
1. La huelga de hambre reivindicativa	247
2. La negativa a transfusiones sanguíneas de Testigos de Jehová	259
X. Concursos	265

Título II

Del aborto

Arts. 144 a 146:

Bibliografía	268
I. Clasificación	269
II. Desarrollo histórico	270
III. Bien jurídico protegido	274
IV. Relación sistemática	281
V. Tipo básico	288
1. Tipo objetivo	288
2. Tipo subjetivo	298
3. Antijuridicidad	300
4. Culpabilidad	304
5. Iter criminis	305
6. Participación	307
7. Penalidad	307
VI. Tipo agravado de aborto no consentido	308
1. Tipo objetivo	308
2. Tipo subjetivo	311
3. Penalidad	311
VII. Tipo privilegiado de autoaborto	311
1. Tipicidad	311
2. Culpabilidad	312
3. Autoría y participación	312
4. Penalidad	312
VIII. Concursos	313

Título III De las lesiones

Arts. 147 a 152:

Bibliografía	319
I. Sistemática	321
II. Evolución histórica	321
III. Bien jurídico protegido	325
IV. Sujeto pasivo y objeto material	341
V. Estructura típica objetiva común	344
1. Acción típica	346
2. Resultado típico	349
3. Relación de causalidad e imputación objetiva de resultado	360
VI. Tipo básico del art. 147.1	363
1. Estructura típica objetiva	363
2. Tipo subjetivo	364
3. Imprudencia	365
4. Preterintencionalidad	366
5. Formas imperfectas de ejecución	366
6. Penalidad y regla de medición de pena del art. 147.2	367
VII. Tipo agravado facultativo del art. 148	371
1. Art. 148.1º	372
2. Art. 148.2º	378
3. Art. 148.3º	380
4. Supuestos de error	382
5. Actos preparatorios	382
6. Penalidad	382
VIII. Figuras de resultado diferenciado de arts. 149 y 150	384
1. Fundamento	384
2. Acción típica	384
3. Resultados materiales	384
4. Tipo subjetivo	406
5. Formas imperfectas de ejecución	408
6. Penalidad	408
IX. Concursos	409

Art. 153:

Bibliografía	413
I. El delito de violencia habitual en un ámbito de convivencia	415
II. El bien jurídico protegido	417
III. Estructura técnico-jurídica del tipo	425
IV. Sujetos activo y pasivo	429
V. El tipo de lo injusto	447
1. El tipo objetivo	447
2. El tipo subjetivo. Especial consideración del elemento de la habitualidad	453
VI. Causas de justificación. Especial consideración del ejercicio del derecho de corrección	467
VII. La culpabilidad	473
VIII. <i>Iter criminis</i>	480

IX. Autoría y participación	481
X. Concursos	482
XI. Penalidad	488
Art. 154:	
Bibliografía	489
I. El delito de participación en riña tumultuaria	490
II. Antecedentes y evolución históricos	491
III. Naturaleza jurídica, finalidad y modelos de regulación de la figura delictiva	494
IV. El bien jurídico protegido	513
V. Sujetos activo y pasivo	514
VI. Objeto material	516
VII. El tipo de lo injusto	516
1. Presupuestos	516
2. El concepto de riña tumultuaria	518
3. El tipo objetivo	538
4. El tipo subjetivo	540
VIII. Causas de justificación	540
IX. La culpabilidad	541
X. <i>Iter criminis</i>	542
XI. Autoría y participación	542
XII. Concursos	542
XIII. Penalidad	544
Arts. 155 y 156:	
Bibliografía	545
I. Disponibilidad de la salud e integridad personales	547
1. Plena eficacia en autolesiones y lesiones consentidas constitutivas de falta	547
2. Eficacia limitada en lesiones consentidas constitutivas de delito. Polémica doctrinal	551
3. Tesis del Tribunal Constitucional	560
4. Opinión personal	562
5. Diferenciada configuración técnico-jurídica de la disponibilidad	565
6. Supuestos al margen de la disponibilidad	568
II. Requisitos del consentimiento	568
1. En las lesiones consentidas abarcadas por el art. 155	568
2. En las autolesiones y lesiones consentidas constitutivas de falta	575
III. La eximente del art. 156 p. 1	575
1. Ambito de aplicación	575
2. Fundamento	577
3. Naturaleza: Ejercicio legítimo de profesión médica específico	579
4. Requisitos diversos del consentimiento	581
5. Cualidades del consentimiento	585
6. Concurrencia parcial de requisitos	590
IV. La eximente del art. 156 p. 2	591
1. Motivación	591
2. Fundamento	591
3. Naturaleza: Estado de necesidad específico	594

4. Situación de necesidad e intereses implicados	596
5. Cualidad de incapacitado con grave deficiencia psíquica	600
6. Procedimiento	601
7. Exigencias sanitarias	605

Título IV De las lesiones al feto

Bibliografía	607
I. Introducción. Elementos comunes a todas las figuras delictivas	608
II. El bien jurídico protegido	609
III. Sujetos activo y pasivo, y objeto material	616
1. Sujeto activo	616
2. Sujeto pasivo	616
3. Objeto material	617
Art. 157:	
I. El tipo de lo injusto doloso de lesiones al feto	622
1. El tipo objetivo	622
2. El tipo subjetivo	625
II. Las causas de justificación	627
1. El diagnóstico antenatal	627
2. La terapia embrionaria y fetal	629
3. La investigación y experimentación con embriones y fetos humanos	631
4. Estado de necesidad	631
5. Colisión de deberes	632
III. La culpabilidad	635
IV. Grados de ejecución	635
V. Autoría y participación	638
VI. Concursos	638
VII. Penalidad	643
Art. 158:	
I. El tipo de lo injusto de lesiones al feto por imprudencia grave	647
II. Lesiones al feto por imprudencia profesional	652

Título V Delitos relativos a la manipulación genética

Bibliografía	655
I. Introducción	656
II. Los bienes jurídicos protegidos	658
Art. 159:	
I. El delito doloso de alteración del genotipo humano	661
II. El bien jurídico protegido	661
1. El sujeto pasivo	662

2. El sujeto activo	662
3. El objeto material	663
III. El tipo de lo injusto	664
1. El tipo objetivo	664
2. El tipo subjetivo	666
IV. Causas de justificación	668
V. La culpabilidad	669
VI. <i>Iter criminis</i>	669
VII. Autoría y participación	669
VIII. Concursos	669
IX. Penalidad	671
X. El delito de alteración del genotipo humano por imprudencia grave	671

Art. 160:

I. El delito de utilización de ingeniería genética para la producción de armas biológicas o exterminadoras de la especie humana	673
II. El bien jurídico protegido	673
III. Sujetos activo y pasivo, y objeto material	674
IV. El tipo de lo injusto	676
1. El tipo objetivo	676
2. El tipo subjetivo	677
V. Causas de justificación	679
VI. La culpabilidad	679
VII. <i>Iter criminis</i>	680
VIII. Autoría y participación	681
IX. Concursos	681
X. Penalidad	682

Art. 161:

I. El delito de fecundación de óvulos humanos sin finalidad de procreación	683
1. El bien jurídico protegido	683
2. Sujetos pasivo, activo y objeto material	685
3. El tipo de lo injusto	685
a. El tipo objetivo	685
b. El tipo subjetivo	687
4. Causas de justificación	688
5. La culpabilidad	688
6. <i>Iter criminis</i>	689
7. Autoría y participación	689
8. Concursos	689
9. Penalidad	689
II. El delito de creación de seres humanos idénticos por clonación u otros procedimientos dirigidos a la selección de la raza	689
1. El bien jurídico protegido	689
2. Sujetos pasivo, activo y objeto material	690
3. El tipo de lo injusto	691
a. El tipo objetivo	691
b. El tipo subjetivo	691
4. Causas de justificación	692
5. La culpabilidad	692

6. <i>Iter criminis</i>	692
7. Autoría y participación	692
8. Concursos	693
9. Penalidad	693

Art. 162:

I. El delito de reproducción asistida sin consentimiento de la mujer: El bien jurídico protegido	693
II. Sujeto pasivo, sujeto activo y objeto material	695
III. El tipo de lo injusto	697
1. El tipo objetivo	697
2. El tipo subjetivo	702
IV. Causas de justificación	703
V. La culpabilidad	703
VI. Formas imperfectas de ejecución	705
VII. Autoría y participación	705
VIII. Concursos	706
IX. Condición objetiva de procedibilidad	707
X. Penalidad	708

Título VI

Delitos contra la libertad

Capítulo I

De las detenciones ilegales y secuestros

Art. 163 a 168:

Bibliografía	710
I. Clasificación de las figuras delictivas	711
II. Evolución histórica	713
III. Bien jurídico protegido	714
IV. Sujeto pasivo	716
V. Estructura típica común	719
VI. Sujeto activo	720
1. Cualidad personal común	720
2. Cualidad de autoridad o funcionario público del art. 167	720
VII. Detención básica del art. 163.1	723
1. Tipo objetivo	723
2. Tipo subjetivo	737
3. Antijuridicidad	738
4. Autoría y participación	746
5. Formas imperfectas de ejecución	747
6. Tipo privilegiado del art. 163.2	748
7. Tipo agravado del art. 163.3	750
8. Circunstancias específicas de agravación del art. 165	751
9. Tipo agravado de sospecha del art. 166	755
VIII. Delito cualificado como secuestro del art. 164	760

1. Estructura típica	760
2. La mediación en el secuestro	763
3. Tipos subordinados	765
IX. Detención privilegiada por presentación inmediata a la autoridad del art. 163.4	766
X. Concursos	769

Capítulo II

De las amenazas

Arts. 169 a 171:

Bibliografía	774
I. Clasificación de las figuras delictivas	775
II. Evolución histórica	776
III. Bien jurídico protegido	778
IV. Estructura típica común	781
V. Sujeto pasivo	782
VI. Sujeto activo	784
VII. Tipo objetivo	784
1. Acción típica	784
2. Comportamientos omisivos	787
3. Restricciones típicas genéricas	787
4. Amenazas de mal constitutivo de delito de arts. 169 y 170	791
5. Amenazas de mal no delictivo condicionales del art. 171.1	795
6. El delito de chantaje del art. 171.2 y 3	798
7. La magnitud del comportamiento	803
8. El resultado material	804
VIII. Tipo subjetivo	805
1. Comportamiento doloso	805
2. Tipo agravado de amenazas de mal delictivo del art. 170	806
3. Comisión imprudente	808
IX. Formas imperfectas de ejecución	808
X. Penalidad	808
XI. Concursos	809
XII. Condición de menor punibilidad o no procedibilidad en el chantaje, del art. 171.3	812

Capítulo III

De las coacciones

Art. 172:

Bibliografía	815
I. Configuración y evolución histórica	815
II. Bien jurídico protegido	816
III. Sujeto pasivo	818
IV. Sujeto activo	819
V. Tipo objetivo	820

1. Acción típica	820
2. Comisión por omisión	828
3. Magnitud de la acción	830
4. Resultado material	831
VI. Tipo subjetivo	835
VII. Antijuridicidad	836
VIII. Autoría y participación	838
IX. Penalidad	838
X. Tipo agravado del art. 172 p. 2	839
XI. Concursos	841

Libro III FALTAS Y SUS PENAS

Título I Faltas contra las personas

Art. 617:

Bibliografía	845
I. La falta de lesiones del art. 617.1	847
II. La falta de malos tratos	848
III. La falta agravada de malos tratos por relaciones de convivencia	876

Art. 620:

Bibliografía	885
I. La falta de amenazas del art. 620.2º	885
II. El art. 620.2º	886
1. La falta de amenazas leves del inciso primero	887
2. La falta de coacciones leves del inciso segundo	887
3. Su carácter semiprivado	889

Art. 621:

Bibliografía	890
I. Las lesiones imprudentes del art. 621.1	890
II. El homicidio imprudente leve del art. 621.2	890
III. Las lesiones imprudentes del art. 621.3	891
IV. Los supuestos agravados de imprudencia del art. 621.4 y 5	891
V. El requisito de procedibilidad del art. 621.6	892