

JORGE FRIAS CABALLERO
DIEGO CODINO / RODRIGO CODINO

Teoría del delito

Principios fundamentales de la teoría del delito.
Presupuestos filosóficos y epistemológicos.
Acción o conducta.
Tipo y tipicidad.
Antijuridicidad o ilicitud y justificación.
Imputabilidad e inimputabilidad.
Culpabilidad y no culpabilidad.
Formas ampliadas de subordinación.
Concurso de delitos, de tipos y de personas.


hammurabi
JOSE LUIS DEPALMA / EDITOR

INDICE GENERAL

<i>Proemio</i>	9
----------------------	---

PRELIMINAR I

PRINCIPIOS FUNDAMENTALES DE LA TEORIA DEL DELITO EN EL ESTADO DE DERECHO

I. Planteamiento y enumeración	23
II. <i>Nullum crimen, nulla poena sine actione o sine con-</i> <i>ducta</i>	28
III. <i>Nullum crimen, nulla poena sine lege</i>	31
IV. <i>Nullum crimen, nulla poena sine lege scripta</i>	36
V. <i>Nullum crimen, nulla poena sine lex certa</i>	39
VI. <i>Nullum crimen, nulla poena sine lex praevia</i>	44
VII. <i>Nullum crimen, nulla poena sine lege stricta</i>	46
VIII. <i>Nullum crimen, nulla poena sine iniuria</i>	50
IX. <i>Nullum crimen, nulla poena sine culpa</i>	59
X. La elaboración del concepto del delito	62

PRELIMINAR II

PRESUPUESTOS FILOSOFICOS DE LA TEORIA DEL DELITO EN EL ESTADO DE DERECHO

I. Preliminar. Ciencia y filosofía	69
II. La teoría de los objetos (ontología regional y catego- rías ónticas)	72
III. La ontología regional, la evolución de las escuelas pe- nales y la elaboración de la teoría dogmática del delito	78
a) La ontología del delito en el pasado	78
b) La ontología del delito en la actualidad	80

IV. Evolución del concepto dogmático del delito. Sus notas lógicas	90
— Orden de prelación necesaria	90
V. Oposiciones o contrastes aparentes en la elaboración dogmática de la teoría del delito	99
a) Contraste aparente entre el método analítico y el estructural	101
b) Contraste aparente entre lo objetivo y lo subjetivo	105
c) Contraste aparente entre lo formal y lo material	111
d) Contraste aparente entre lo naturalístico y lo normativo-valorativo	116
e) Resumen	120

CAPITULO I

EL HECHO PUNIBLE

A. <i>CONSIDERACION TEORICA DEL HECHO PUNIBLE</i>	123
1) Denominación	123
2) Definiciones propuestas: legales, iusnaturalistas, sociológicas y dogmáticas	124
3) Principales modelos teóricos: analítico y estructural	131
4) Sistematización de sus elementos y de las causas que excluyen la punibilidad: faz positiva y faz negativa	135
5) Condiciones objetivas de penalidad y excusas absolutorias. Conceptos. Ejemplos	137
6) Clasificación de las especies de hechos punibles	140
B. <i>CONSIDERACION DOGMATICA DEL HECHO PUNIBLE</i>	143
1) Concepto. Fundamento legal	143
2) Definición del hecho punible en nuestra doctrina	146
3) Crímenes, delitos y contravenciones. Criterios propuestos para su caracterización	147

CAPITULO II

TEORIA DEL TIPO Y LA TIPICIDAD

A. <i>LA TIPICIDAD</i>	153
1) Prioridad conceptual con respecto a los elementos del hecho punible	153

2) Breve reseña sobre su desarrollo histórico	155
3) Discusión acerca de su carácter y función	164
4) Tipicidad como estilo legislativo. Concepto. Importancia político-criminal. Garantías individuales frente a la analogía	166
5) Los tipos penales abiertos y las leyes penales en blanco	171
6) La tipicidad como adecuación. Formas ampliadas	175
B. <i>EL TIPO</i>	177
1) Concepto	177
2) El tipo como obra del legislador; la firma legal. Fundamento constitucional	178
3) El tipo como formulación teórica. Distinción con los elementos del hecho punible. Su prioridad conceptual	179
4) Elementos constitutivos del tipo: objetivos, subjetivos y normativos. Concepto. Ejemplos	179
5) Análisis sistemático del tipo; elementos esenciales y elementos posibles	182
6) El bien jurídico protegido y la norma del deber	184
7) Clasificación de los tipos	188
a) Tipos dependientes y tipos independientes	188
b) Tipos propios y de propia mano	188
8) Delitos de daño o de lesión y delitos de peligro	191
9) Clasificación según el elemento típico subjetivo	192
C. <i>FAZ NEGATIVA</i>	193
1) Concepto	193
2) Falta de tipo	193
3) Falta de adecuación	193

CAPITULO III

TEORIA DE LA ACCION

A. <i>LA ACCION</i>	195
1) Concepto - terminología	195
2) Principales concepciones teóricas: causalista, finalista, social	198
a) Teoría causal de la acción	198
b) Teoría finalista	199
c) Teoría social de la acción	202

3) Modalidades de la acción: comisión, omisión. La omisión impropia	205
4) Lugar y tiempo de la acción. Concepto. Importancia ..	209
B. ESTRUCTURA DE LA ACCION	210
1) Aspecto subjetivo. Concepto. Discusión doctrinaria. Aspectos subjetivos del hecho punible	211
2) Aspecto objetivo. Concepto. Discusión doctrinaria sobre la noción de resultado	212
3) El problema causal. Principales teorías	215
a) Teoría de la equivalencia de las condiciones o de la <i>condictio sine qua non</i>	218
b) Teoría de la causalidad adecuada o de la adecuación	222
c) Teoría de la causa humana	224
d) Teoría de la relevancia	226
e) Teoría de la imputación objetiva	227
I. La disminución del riesgo	229
II. Ausencia del riesgo jurídicamente desaprobado	229
III. Cursos causales hipotéticos	230
IV. Ambito de protección de la norma	230
V. Comportamientos alternativos adecuados al Derecho	230
VI. Constitución anormal de la víctima	230
f) La cuestión en nuestra dogmática	231
C. FAZ NEGATIVA	232
1) Concepto. Efectos	232
2) Causas que excluyen la acción, fundamento legal e interpretación doctrinaria	233
3) Discusión en torno a la obediencia debida	236

CAPITULO IV

TEORIA DE LA ANTIJURIDICIDAD

A. ANTIJURIDICIDAD	239
1) Concepto	239
— Relación con los demás elementos del hecho punible	240
2) Especies	242

a) Subjetiva y objetiva	242
b) Formal y material	245
c) Legal y suprallegal	248
B. ANTIJURIDICIDAD COMO RELACION	249
1) Concepto	249
2) Dominio de la relación. Variables posibles	250
3) Post-dominio de la relación. Variables posibles. Teorías	250
4) Soluciones propuestas en nuestra doctrina	252
C. FAZ NEGATIVA	253
1) Concepto de justificación	253
a) Los llamados "elementos negativos del tipo"	254
b) Esquemas gráficos	257
I. Tipo benigniano	257
II. Tipo mezgeriano	257
c) Los tipos permisivos	257
2) Justificación formal y material	261
3) Reducción de las justificantes a un principio unificador	264
D. JUSTIFICACION JURIDICAMENTE OTORGADA	265
1) Concepto. La no contradicción del ordenamiento jurídico	265
2) Especies comprendidas	267
a) Justificación permisiva. El derecho subjetivo y su ejercicio. Fundamento legal e interpretación doctrinaria. Principio de reserva	267
b) Justificación imperativa. El cumplimiento del deber. Fundamento legal e interpretación doctrinaria	269
c) Colisión de deberes	270
d) Justificación atribuida. Concepto. Ejercicio de un cargo. Ejercicio de la autoridad. Diferencias y requisitos. Fundamento legal e interpretación doctrinaria	271
E. JUSTIFICACION JURIDICAMENTE RECONOCIDA	273
1) Concepto	273
2) El estado de necesidad	273
a) Fundamentación teórica. Distinción con la amenaza y con la defensa legítima	275

b) Fundamento legal e interpretación doctrinaria. Requisitos. Bienes comprendidos y criterios para su estimación	276
3) La defensa legítima. Concepto. Fundamentación teórica	283
a) Fundamento legal e interpretación doctrinaria. Requisitos. Bienes comprendidos	284
b) Agresión ilegítima	285
c) Necesidad de la defensa	287
d) Proporcionalidad razonable del medio empleado para impedir o repeler la agresión	288
e) Falta de provocación suficiente de parte de quien se defiende	289
f) Especies. Defensas privilegiadas. Defensa de un tercero. El caso de las defensas predispuestas	291
F. AMBITO DE LA JUSTIFICACION	295
1) El exceso en la justificación. Concepto. Especies	295
2) Fundamento legal e interpretación doctrinaria. Efectos. Ejemplos	296
3) Justificación y colisión de intereses. Conceptos	297
4) El consentimiento del ofendido	298
5) Intervenciones médico-quirúrgicas	299
6) Delitos en el deporte	301
 CAPITULO V	
TEORIA DE LA IMPUTABILIDAD	
A. IMPUTABILIDAD	303
1) Concepto. Diferencias con "capacidad", "imputación", "culpabilidad", "peligrosidad" y "responsabilidad"	303
2) Fórmulas teóricas: biológica, psicológica y mixta	307
3) El problema en nuestra dogmática. Fundamento legal e interpretación doctrinaria	308
4) Factores condicionantes. Salud, madurez y socialización	313
5) Tiempo de la imputabilidad. Concepto. Importancia ..	314
B. FAZ NEGATIVA	317
1) Concepto	317

2) Efectos jurídicos con relación al hecho, al agente y a los terceros	319
3) Inimputabilidad procurada: concepto y doctrina de la <i>actio libera in causa</i>	320
4) Causas de inimputabilidad previstas en nuestro Derecho. Enumeración	324
a) Minoridad. Fundamento teórico. Régimen legal. Carácter de la presentación legal	324
I. Período de plena inimputabilidad del menor	329
II. Período de inimputabilidad condicionada	329
b) Insuficiencia de las facultades. Concepto. Apreciación. Efectos	331
c) Alteración morbosa. Concepto. Descripción psiquiátrica. Efectos jurídicos. Casos comprendidos	334
d) Estados de inconsciencia. Concepto. Descripción psicológica. Causas. Grados. Efectos	337
5) La imputabilidad disminuida. Concepto. El problema en nuestra dogmática. Reformas propuestas	347

CAPITULO VI

TEORIA DE LA CULPABILIDAD

A. CULPABILIDAD	353
1) Concepto	353
2) Principales concepciones teóricas	355
a) Teoría psicológica	355
b) Teoría normativa	358
3) Culpabilidad y juicio de culpabilidad. Concepto y diferencia	360
4) Culpabilidad y peligrosidad. Diferencias. La llamada "culpabilidad por conducta de vida"	364
5) Tiempo de la culpabilidad. Concepto e importancia ..	366
6) Presupuestos de la culpabilidad. Capacidad de ser culpable. Culpabilidad por el hecho. Concepto. Importancia político-criminal	366
B. DOLO	368
1) Concepto. Fundamentación teórica: voluntad. Representación y asentimiento	368

2) El dolo como forma de culpabilidad. Concepto. Carácter	370
3) El dolo como elemento de la culpabilidad. Concepto. Estructura. Elementos intelectuales y volitivos	370
4) Contenido del dolo. Discusión doctrinaria. Dolo y nexo causal. Las divergencias irrelevantes	371
5) Dolo en delitos de omisión y calificados por el resultado	376
6) Especies de dolo. Directo, necesario y eventual	378
7) Definición dogmática del dolo	382
8) Presunción de dolo. Importancia político-criminal	384
9) El dolo en la concepción finalista. Concepto y ubicación sistemática	386
C. CULPA	387
1) Concepto. Fundamentación teórica. Diferencias con el dolo	387
2) La culpa como forma de culpabilidad. Concepto	388
3) La culpa como elemento de la culpabilidad. Concepto. Discusión doctrinaria acerca de la posibilidad de previsión y la norma del deber	388
4) Especies: conscientes e inconscientes. Diferencias. Leve y grave. Mediata e inmediata	390
5) Concurrencia de culpas. Concepto. La llamada "culpa impropia"	393
D. FORMAS COMBINADAS DE CULPABILIDAD	394
1) Concepto	394
2) Preterintencionalidad. Concepto. Casos	394
3) Delitos calificados por el resultado	395
E. FAZ NEGATIVA	398
1) Concepto. Efectos jurídicos	398
2) Enumeración de las causas previstas en nuestro Derecho	400
3) Reducción de las causales a un principio unificador. Discusión doctrinaria	400
F. IGNORANCIA Y ERROR	401
1) Concepto y diferencias	401
2) Especies. Error de hecho y error de Derecho. Error de tipo y error de prohibición. Error de Derecho extrape-	

nal. Discusión doctrinaria: teoría del dolo y teoría de la culpabilidad	401
3) El error en nuestra dogmática. Regla legal. Requisitos. Efectos	408
a) Problemas especiales: <i>aberratio ictus</i> , <i>error in personam</i> , <i>error in objecto</i>	412
b) Error provocado. Error en delitos culposos	415
4) Eximentes putativas. Concepto. Especies	416
G. COACCION	417
— Concepto	417
H. OBEDIENCIA DEBIDA	421
— Concepto. El orden jerárquico	421

CAPITULO VII

TEORIA DE LA PARTICIPACION
Y DE LA TENTATIVA

A. FORMAS AMPLIADAS DE ADECUACION TIPICA	427
1) Concepto	427
2) Los tipos indirectos de la Parte General	428
3) Los tipos directos de la Parte Especial: autoría y consumación	428
B. PLURALIDAD EVENTUAL DE AGENTES	429
1) Concepto. Diferencia con la pluralidad típicamente necesaria	429
2) Fundamentación teórica de la participación. Principales doctrinas	431
3) Reglas de la participación	433
a) Principio de la accesoriedad	433
b) Principio de la convergencia	434
c) Principio de exterioridad	434
d) Principio de comunidad de acción	434
e) Principio de la unidad de tipo	435
f) Principio de la personalidad de la culpa	435
4) Casos excluidos: autoría. Concepto. Definición. Especies. Relación con la participación. Encubrimiento. Concepto. Diferencias con la participación. Efectos	436

a) Instigación. Concepto. Diferencias con la autoría ..	440
b) Complicidad. Concepto. Especies. Diferencias	441
5) Problemas especiales de la participación. Exceso del autor. Comunicabilidad de las circunstancias. La participación en los delitos culposos, de propia mano, tentados y cometidos por la prensa	442
a) Delitos de propia mano	446
b) Delitos tentados	447
c) Delitos cometidos por la prensa	447
C. EJECUCION DEL HECHO PUNIBLE	447
1) Concepto y etapas del <i>iter criminis</i>	447
2) Faz interna: elemento subjetivo	449
3) Faz externa. Etapas posibles	449
a) Resoluciones manifestadas	450
b) Actos preparatorios. Concepto. Criterios para diferenciarlos. Delitos de consumación anticipada	451
4) La tentativa. Concepto. Tentativa acabada y tentativa inacabada. Elementos subjetivos y objetivos en la tentativa	453
a) Delito consumado. Concepto	467
b) Delito agotado. Concepto. Función teórica	467
c) El desistimiento. Concepto. Régimen legal. Efectos. Diferencias con el arrepentimiento activo	468
5) El delito imposible. Concepto. Régimen legal. Efectos. Casos	470
6) Problemas especiales: tentativa en los delitos de omisión, de pura actividad, de peligro, culposos y preterintencionales	473

CAPITULO VIII

CONCURSOS DE TIPOS Y DE ACCIONES

A. CONCURSO DE TIPOS	477
1) Concepto	477
2) El concurso ideal. Concepto. Fundamentación teórica: la tesis negativa de Soler. Régimen legal e interpretación doctrinaria	478
3) El concurso aparente. Concepto. Diferencia con el concurso ideal. Distintas hipótesis y soluciones: alternati-	

vidad, consunción, subsidiariedad, especialidad	480
a) Principio de especialidad (<i>lex specialis derogat legi generali</i>)	482
b) Principio de la subsidiariedad (<i>lex primariæ derogat legi subsidiariæ</i>)	482
c) Principio de alternatividad	483
d) Principio de consunción (<i>lex consumens derogat legi consumptæ</i>)	484
B. CONCURSO DE ACCIONES	486
1) Concepto. Diferencias con otros concursos	486
2) Concurso material. Concepto. Fundamentación teórica. Distinción con la reincidencia. Régimen legal. Requisitos. Interpretación doctrinal	486
3) Delito continuado. Concepto. Elaboración doctrinaria: requisitos	490
4) Delito habitual. Concepto. Ejemplos. Diferencias con el concurso real y el delito continuado	493
Bibliografía general	495