

CARLOS P. PAGLIERE (H.)

COLEGIO DE ABOGADOS
DE SAN ISIDRO

Tipo
penal

BIBLIOTECA

Tipo. Caracteres. Clases
Concursos. Delito continuado
Delito tipificado. Pena tipificada

NUEVA TEORÍA DEL DELITO
(Paradigma voluntarista)

TOMO 4



Ediciones
VOLUNTARISMO PENAL



TOMO 4

ÍNDICE GENERAL

<i>Introducción</i>	IX
---------------------------	----

CAPÍTULO 21 TIPO PENAL

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	27
§ 2. Definición	27
§ 3. Función	28
§ 4. Importancia	28

— B —

Tipo penal y teoría del delito

§ 5. Tipo penal y ley penal	28
§ 6. Tipo penal y conducta	28
§ 7. Tipo penal y tipicidad	29

— C —

Caracteres del tipo penal

§ 8. Introducción	30
-------------------------	----

— D —

Clases de tipo penal

§ 9. Introducción	31
-------------------------	----

§ 10. Clasificaciones	31
§ 11. Tipo penal y técnica legislativa	31
A. Tipos completos e incompletos	31
1. Tipo completo	31
2. Tipo incompleto	32
B. Tipos independientes y dependientes	34
1. Tipo independiente	34
2. Tipo dependiente	35
§ 12. Tipo penal y conducta típica	35
A. Tipos dolosos y culposos	35
1. Tipo doloso	35
2. Tipo culposo	35
B. Tipos activos y omisivos	36
1. Tipo activo	36
2. Tipo omisivo	36
§ 13. Tipo penal y bien jurídico-penal	37
A. Tipos simples y compuestos	37
1. Tipo simple	37
2. Tipo compuesto	37
B. Tipos de lesión y de peligro	38
1. Tipo de lesión	38
2. Tipo de peligro	38
§ 14. Tipo penal y sujeto activo	39
A. Tipos propios e improprios	39
1. Tipo propio	39
2. Tipo impropio	39
B. Tipos singulares y plurales	40
1. Tipo singular	40
2. Tipo plural	40
§ 15. Tipo penal y contenido típico	40
A. Tipos puros y complejos	40
1. Tipo puro	40
2. Tipo complejo	41
B. Tipos básicos y circunstanciados	41
1. Tipo básico	41
2. Tipo circunstanciado	41
§ 16. Tipo penal y desarrollo típico	42
A. Tipos instantáneos y permanentes	42
1. Tipo instantáneo	42
2. Tipo permanente	43
B. Tipos de pura conducta y de resultado	44
1. Tipo de pura conducta	44
2. Tipo de resultado	45
a. Tipo de resultado lesivo	46
b. Tipo de resultado peligroso	46

CAPÍTULO 22
TIPO PENAL APLICABLE

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	49
-------------------------	----

— B —

Conducta y delito

§ 2. Introducción	49
§ 3. Unidad y pluralidad de conductas	50
§ 4. Unidad y pluralidad delictiva	51
A. Unidad delictiva	51
B. Pluralidad delictiva	53

— C —

Concursos

§ 5. Introducción	54
§ 6. Concurso ideal	55
A. Naturaleza jurídica	55
B. Supuestos	55
1. Concurso ideal homogéneo	55
2. Concurso ideal heterogéneo	56
§ 7. Concurso real	57
A. Naturaleza jurídica	57
B. Supuestos	58
1. Concurso real homogéneo	58
2. Concurso real heterogéneo	58

— D —

Concurso aparente

§ 8. Introducción	58
§ 9. Supuestos	59
A. Especialidad	59
B. Consunción	61
1. Consunción antecedente	61
2. Consunción coexistente	62
3. Consunción consecuyente	63
§ 10. Distinción	64
§ 11. ¿Relación de subsidiariedad?	64
§ 12. Inclusión vs. exclusión de tipos penales	65
§ 13. ¿Relación de alternatividad?	67

— E —

Delito continuado

§ 14. Introducción	68
§ 15. Concepto	68
§ 16. Naturaleza jurídica	68
§ 17. Delito continuado, concurso ideal y concurso real	69
§ 18. Supuestos	69
§ 19. Requisitos	70
A. Pluralidad delictiva	70
B. Continuidad delictiva	71
C. Identidad típica	74
D. Identidad del sujeto pasivo	75
§ 20. Efectos jurídicos	76

CAPÍTULO 23

DELITO TIPIFICADO

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	79
§ 2. Límites al “ius puniendi”	79

— B —

Caracteres del delito tipificado

§ 3. Introducción	80
§ 4. Requisitos	80

— 1 —

Conducta punible tipificada

§ 5. Introducción	81
§ 6. Principio de imputación jurídico-penal	81
§ 7. Requisitos	81

— a —

Conducta tipificada

§ 8. Introducción	82
§ 9. Definición	82
§ 10. Importancia	82
§ 11. Conducta real y tipificada	82
§ 12. Aspectos	83

§ 13. Contenido	84
§ 14. Descripción	85
A. Referencias a la acción u omisión tipificada	85
B. Referencias a la motivación y finalidad tipificadas	86
C. Referencias al sujeto activo tipificado	86
D. Referencias al sujeto pasivo tipificado	87
E. Referencias al objeto tipificado	87
F. Referencias al modo tipificado	87
G. Referencias al tiempo tipificado	88
H. Referencias al lugar tipificado	88
§ 15. Delito circunstanciado	88
§ 16. Condiciones de punibilidad	90
A. Condiciones positivas de punibilidad	90
1. Resultado causal tipificado	90
2. Resultado condicional tipificado	91
B. Condiciones negativas de punibilidad	92

— b —

Penas tipificadas

§ 17. Introducción	93
§ 18. Definición	93
§ 19. Delito y pena tipificados	93

— 2 —

Conducta típica tipificada

§ 20. Introducción	94
§ 21. Principio de lesividad jurídico-penal	94

— 3 —

Conducta antijurídica tipificada

§ 22. Introducción	95
§ 23. Principio de desvalor jurídico-penal	95

— 4 —

Conducta culpable tipificada

§ 24. Introducción	96
§ 25. Principio de indebitud jurídico-penal	96

CAPÍTULO 24
EXISTENCIA DE DELITO TIPIFICADO

— A —
Generalidades

§ 1.	Introducción	99
------	--------------------	----

— B —
Requisitos del delito tipificado

§ 2.	Introducción	99
§ 3.	Requisitos	100

— 1 —
Existencia de conducta punible tipificada

§ 4.	Introducción	100
§ 5.	Requisitos	100

— a —
Descripción de la conducta punible tipificada

§ 6.	Introducción	100
§ 7.	Requisitos	100
	A. Descripción de la conducta tipificada	101
	B. Descripción de la pena tipificada	102

— b —
Personalidad de la conducta punible tipificada

§ 8.	Introducción	102
§ 9.	Requisitos	102
	A. Personalidad de la conducta tipificada	103
	B. Personalidad de la pena tipificada	105

— c —
Determinación de la conducta punible tipificada

§ 10.	Introducción	107
§ 11.	Requisitos	107
	A. Determinación de la conducta tipificada	107
	1. Taxatividad de la conducta tipificada	108
	a. Conducta tipificada precisa	108
	b. Conducta tipificada cerrada	109
	2. Estrictez de la conducta tipificada	110
	B. Determinación de la pena tipificada	111

1. Taxatividad de la pena tipificada	111
a. Pena tipificada precisa	112
b. Pena tipificada cerrada	112
2. Estrictez de la pena tipificada	112

— d —

Racionalidad de la conducta punible tipificada

§ 12. Introducción	113
§ 13. Requisitos	114
A. Racionalidad de la conducta tipificada	114
1. Conducta tipificada posible	114
2. Conducta tipificada coherente	114
B. Racionalidad de la pena tipificada	115
1. Pena tipificada posible	115
2. Pena tipificada coherente	115
a. Coherencia absoluta	116
b. Coherencia relativa	117

— 2 —

Existencia de conducta típica tipificada

§ 14. Introducción	118
§ 15. Fundamento legal	118
§ 16. “Neminem Laedere”	118
§ 17. Bien jurídico-penal	119
§ 18. Concepto personal del bien jurídico-penal	119
§ 19. Bien jurídico-penal y “ius puniendi”	121
§ 20. Bien jurídico-penal y objeto del delito	121
§ 21. Conductas lesivas	123
§ 22. Conductas lesivas y resultados dañosos	123
§ 23. Modos de afectar el bien jurídico-penal	124
§ 24. Afectar y afectación	125
§ 25. Bien jurídico-penal, norma penal y tipo penal	126
§ 26. Lesividad, conducta y resultado	127
A. Relación entre el desvalor de conducta y de resultado	128
B. Garantías del desvalor de conducta y de resultado	129
1. Garantía del desvalor de resultado	129
2. Garantía del desvalor de conducta	130
C. La lesividad jurídico-penal exige el desvalor de conducta	130

— 3 —

Existencia de conducta antijurídica tipificada

§ 27. Introducción	131
§ 28. Fundamento legal	131

§ 29. Fundamento jurídico	131
§ 30. ¿Qué es la justicia?	132
§ 31. Teorías sobre la justicia	132
A. Principio distributivo	132
B. Principio retributivo	133
C. Regla áurea	134
D. Imperativo categórico	135
§ 32. Definición de justicia	136
A. Orden	136
B. Justo	136
§ 33. Conductas disvaliosas	138
§ 34. Desvalor moral	138
§ 35. Modelos morales	139
§ 36. Moral y derecho	140
§ 37. Derecho y moral	141
§ 38. El modelo moral de nuestro ordenamiento jurídico	142
§ 39. Democracia y liberalismo	143
§ 40. Requisitos de la observancia del valor	145
A. Deber jurídico	145
B. Derecho legítimo	145

— 4 —

Existencia de conducta culpable tipificada

§ 41. Introducción	145
§ 42. Fundamento legal	146
§ 43. Deber jurídico-penal	146
§ 44. Requisitos del cumplimiento del deber	146
A. Autoconservación	147
B. Sociabilidad	147

CAPÍTULO 25

AUSENCIA DE DELITO TIFICADO

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	151
-------------------------	-----

— B —

Supuestos de ausencia de delito tipificado

§ 2. Introducción	151
§ 3. Juicio de imputación, lesividad, desvalor e indebitud	152

§ 4. Supuestos	154
----------------------	-----

— 1 —

Ausencia de conducta punible tipificada

§ 5. Introducción	154
§ 6. Supuestos	154

— a —

Falta de descripción de la conducta punible tipificada

§ 7. Introducción	154
§ 8. Supuestos	154
A. Inexistencia de la conducta tipificada	155
1. Algo que no es un hecho	155
2. Hecho no humano	155
a. Leyes penales contra animales	155
b. Leyes penales contra las cosas	156
3. Hecho humano no voluntario	157
a. Caso fortuito	157
b. Fuerza mayor	158
c. Responsabilidad objetiva	159
d. “Versari in re illicita”	159
e. Delitos calificados por el resultado	161
f. Culpa inconsciente	161
B. Falta de descripción de la pena tipificada	162

— b —

Falta de personalidad de la conducta punible tipificada

§ 9. Introducción	163
§ 10. Supuestos	163
A. Falta de personalidad de la conducta tipificada	163
B. Falta de personalidad de la pena tipificada	164

— c —

Indeterminación de la conducta punible tipificada

§ 11. Introducción	165
§ 12. Supuestos	165
A. Indeterminación de la conducta tipificada	165
1. Falta de taxatividad de la conducta tipificada	166
a. Conducta tipificada imprecisa	166
b. Conducta tipificada abierta	167
2. Falta de estrictez de la conducta tipificada	169
B. Indeterminación de la pena tipificada	170

- 1. Falta de taxatividad de la pena tipificada 170
 - a. Pena tipificada imprecisa 170
 - b. Pena tipificada abierta 171
- 2. Falta de estrictez de la pena tipificada 171

— d —

Irracionalidad de la conducta punible tipificada

- § 13. Introducción 172
- § 14. Supuestos 172
 - A. Irracionalidad de la conducta tipificada 172
 - 1. Conducta tipificada imposible 172
 - 2. Conducta tipificada incoherente 173
 - B. Irracionalidad de la pena tipificada 174
 - 1. Pena tipificada imposible 175
 - 2. Pena tipificada incoherente 176
 - a. Incoherencia absoluta 176
 - b. Incoherencia relativa 176

— 2 —

Ausencia de conducta típica tipificada

- § 15. Introducción 178
- § 16. El modelo moral como límite al poder punitivo 178
- § 17. Supuestos 179
 - A. Conductas inocuas 179
 - 1. Delitos políticos 180
 - a. Ideología 180
 - b. Autoridad 180
 - c. Patriotismo 181
 - d. Religión 182
 - 2. Acciones privadas 183
 - a. Moralidad 183
 - b. Sexualidad 185
 - c. Comercio 185
 - d. Virtud 187
 - B. Conductas irreales 187
- § 18. Conductas no lesivas y reiteración 188

— 3 —

Ausencia de conducta antijurídica tipificada

- § 19. Introducción 189
- § 20. Eficacia de la ley y desvalor jurídico-penal 189
- § 21. Supuestos 189
 - A. Ausencia de deber jurídico 190

B. Ausencia de derecho legítimo	190
---------------------------------------	-----

— 4 —

Ausencia de conducta culpable tipificada

§ 22. Introducción	191
§ 23. Supuestos	191
A. Conductas autolesivas	191
B. Conductas asociales	192

**CAPÍTULO 26
CONDUCTA DELICTIVA**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	195
-------------------------	-----

— B —

Conducta y valor

§ 2. Introducción	196
§ 3. Conducta valorada	196
§ 4. Ontología y axiología	197

— C —

Conducta y contenido

§ 5. Introducción	198
§ 6. Toda conducta tiene contenido	198
§ 7. El contenido delimita la conducta	199
§ 8. La conducta es una “unidad de sentido”	200
A. Unidad de sentido fáctica	200
B. Unidad de sentido valorativa	200

— D —

Aspectos de la conducta

§ 9. Introducción	201
§ 10. Estudio de los aspectos de la conducta	201
§ 11. Simetría de los aspectos de la conducta	202
A. Aspectos simétricos	202
B. Aspectos asimétricos	203
1. Asimetría parcial	203
2. Asimetría total	206

— E —

Conducta delictiva

§ 12. Introducción	207
§ 13. Voluntad manifestada en cada estrato del delito	207
§ 14. Contenido delictivo de la conducta	208
§ 15. Aspectos del delito y errores doctrinales	209
§ 16. Aspectos de la conducta y teoría del delito	210
<i>Bibliografía</i>	215