

CARLOS P. PAGLIERE

BIBLIOTECA

Tipicidad penal

Conducta típica. Atipicidad
Conducta inofensiva. Adecuación social
Conducta benéfica. Consentimiento

NUEVA TEORÍA DEL DELITO
(Paradigma voluntarista)

TOMO 5



Ediciones
VOLUNTARISMO PENAL

TOMO 5
ÍNDICE GENERAL

Introducción IX

CAPÍTULO 27
TIPICIDAD PENAL

— A —
Generalidades

§ 1. Introducción 27
§ 2. Definición 28
§ 3. Función 28
§ 4. Terminología 29
§ 5. Conducta típica 29
§ 6. Estructura de la tipicidad 30

— B —
Concepto de conducta

§ 7. Introducción 30
§ 8. Posturas doctrinales 31
 A. Negar el problema 31
 B. Inventar una nueva estructura típica 32
 C. Aplicar la estructura del delito culposo 32
 D. Aplicar la estructura del delito doloso 36
§ 9. Nueva teoría de la tipicidad 37

— C —

Conducta típica

§ 10. Definición	38
§ 11. Conducta típica y tipo penal	38
§ 12. Conducta típica y tipicidad	38
§ 13. Conductas: real, tipificada y típica	38
§ 14. Conducta típica y valor	39

— D —

Aspectos de la conducta típica

§ 15. Introducción	40
§ 16. Tipicidad, subjetivismo y objetivismo	40
§ 17. Aspectos subjetivo y objetivo	42
§ 18. Análisis independiente	42
§ 19. Tipicidad subjetiva y objetiva	43
§ 20. Tipicidad subjetiva o “dolo”	43
§ 21. Tipicidad objetiva o “pragma”	44
§ 22. Orden expositivo	46
A. Causalismo, finalismo y orden expositivo	46
B. Causas del erróneo orden expositivo	47
1. Contaminación teórica	48
2. Contaminación práctica	48
C. Orden expositivo científicamente correcto	49

— E —

Adecuación típica

§ 23. Introducción	49
§ 24. Formas de adecuación	50
§ 25. Adecuación típica	50
A. Adecuación total	50
B. Adecuación parcial	51
1. El dolo excede el pragma	52
2. El dolo no abastece el pragma	53
§ 26. Inadecuación típica	53
A. Falta de dolo	53
B. Falta de pragma	54
§ 27. Confusiones doctrinales	54

— F —

Tipicidad y sus relaciones

§ 28. Tipicidad y delito	56
--------------------------------	----

§ 29. Tipicidad y conducta	56
§ 30. Tipicidad y tipo penal	57
§ 31. Tipicidad y antijuridicidad	57
A. Teoría de la “ratio essendi”	58
1. Plano sistemático	58
2. Plano valorativo	59
B. Teoría de la “ratio cognoscendi”	60
1. Plano sistemático	60
2. Plano valorativo	61
C. Teoría de la “ratio neutralis”	62
1. Plano sistemático	62
2. Plano valorativo	63
§ 32. Tipicidad y culpabilidad	64

CAPÍTULO 28
EXISTENCIA DE TIPICIDAD

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	67
§ 2. Requisitos	67

— B —

Dolo

§ 3. Introducción	67
§ 4. Representación típica	68
A. Representación y dolo	68
B. Representación como aspecto intelectual	68
C. Representación y conocimiento	68
D. Objeto de la representación	70
§ 5. Requisitos	71

— I —

Capacidad de representación típica

§ 6. Introducción	71
§ 7. Requisitos	71
A. Capacidad de percibir la conducta típica	72
B. Capacidad de comprender la conducta típica	72

— 2 —

Existencia de representación típica

§ 8. Introducción	73
-------------------------	----

— a —

Representación típica

§ 9. Introducción	74
§ 10. Requisitos	74
A. Percepción de la conducta típica	74
B. Comprensión de la conducta típica	75

— b —

Representación del contenido típico

§ 11. Remisión	76
----------------------	----

— C —

Pragma

§ 12. Introducción	76
§ 13. Requisitos	76

— 1 —

Capacidad de manifestación típica

§ 14. Introducción	77
§ 15. Requisitos	77

— a —

Posibilidad típica

§ 16. Introducción	77
§ 17. Supuestos	77
A. Posibilidad fáctica de la conducta típica	77
1. Posibilidad interna de la conducta típica	78
a. Funcionamiento físico	78
b. Aptitud física	78
2. Posibilidad externa de la conducta típica	79
B. Posibilidad lesiva de la conducta típica	79

— b —

Idoneidad típica

§ 18. Introducción	79
§ 19. Supuestos	80

A. Idoneidad fáctica de la conducta típica	80
B. Idoneidad lesiva de la conducta típica	80

— 2 —

Existencia de manifestación típica

§ 20. Introducción	80
§ 21. Requisitos	80

— a —

Dominio típico

§ 22. Introducción	81
§ 23. Supuestos	81
A. Dominio fáctico de la conducta típica	81
1. Naturaleza jurídica	81
2. Dominio y dogmática	82
3. Dominio y adecuación	83
4. Dominio y resultado	83
5. Dominio y representación	84
a. Representación histórica correcta	85
b. Representación causal correcta	85
6. Dominio y conocimientos especiales	86
7. Dominio doloso y culposo	87
B. Dominio lesivo de la conducta típica	88
1. Disponibilidad del bien jurídico-penal	88
2. Disposición del bien jurídico-penal	88

— b —

Realización típica

§ 24. Introducción	89
§ 25. Supuestos	89
A. Realización típica de la conducta	89
B. Realización del contenido típico	89

**CAPÍTULO 29
AUSENCIA DE TIPICIDAD**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	91
§ 2. Naturaleza jurídica	92
§ 3. Fundamento legal	92

§ 4. Concepto	92
§ 5. Supuestos	93

— B —

Falta de dolo

§ 6. Introducción	93
§ 7. Falta de representación típica	93
§ 8. Supuestos	93

— 1 —

Incapacidad de representación típica

§ 9. Introducción	93
§ 10. Art. 34 inc. 1º del Código Penal	94
§ 11. Supuestos	94
A. Incapacidad de percibir la conducta típica	95
1. Déficits sensoriales	95
a. Sensación no recogida por los sentidos	95
b. Sensación no enviada a la mente	96
2. Síndromes mnémicos	97
a. Amnesia	97
b. Dismnesia	98
c. Reminiscencia	99
d. Pseudomnesia	100
e. Paramnesia	101
f. Agnosia	101
3. Síndromes alucinatorios	102
a. Alucinaciones visuales	104
b. Alucinaciones auditivas	104
c. Alucinaciones olfativas	105
d. Alucinaciones gustativas	105
e. Alucinaciones táctiles	105
4. Síndromes atencionales	106
a. Atrofia de la atención	106
b. Hipertrofia de la atención	106
B. Incapacidad de comprender la conducta típica	107
1. Minoridad	107
2. Síndromes oligofrénicos	107
3. Síndromes demenciales	108
4. Síndromes delirantes	109
5. Síndromes tóxicos	109
6. Síndromes emotivos	109

— 2 —

Ausencia de representación típica

§ 12. Introducción	110
§ 13. Fundamento e interpretación legal	110

— a —

Falta de representación típica

§ 14. Introducción	111
§ 15. Supuestos	111
A. Falta de percepción de la conducta típica	111
1. Inopia	111
a. Rangos de percepción	111
b. Tiempos de percepción	112
2. Ilusiones	112
a. Ilusiones patológicas	113
b. Ilusiones expectantes	113
c. Ilusiones sensoriales	113
d. Ilusiones perceptivas	113
3. Olvido	114
4. Desatención	114
B. Falta de comprensión de la conducta típica	114

— b —

Falta de representación del contenido típico

§ 16. Remisión	116
----------------------	-----

— c —

Falta de pragma

§ 17. Introducción	116
§ 18. Análisis independiente	117
§ 19. Supuestos	118

— 1 —

Incapacidad de manifestación típica

§ 20. Introducción	118
§ 21. Supuestos	118

— a —

Imposibilidad de la conducta típica

§ 22. Introducción	118
§ 23. Supuestos	118

A. Imposibilidad fáctica de la conducta típica	118
1. Imposibilidad típica humana	119
a. Imposibilidad física	119
b. Imposibilidad expresiva	120
c. Imposibilidad cognitiva	122
d. Imposibilidad material	122
2. Imposibilidad típica natural	122
a. Límites espaciales	123
b. Límites temporales	124
B. Imposibilidad lesiva de la conducta típica	124

— b —

Idoneidad de la conducta típica

§ 24. Introducción	125
§ 25. Supuestos	125
A. Falta de idoneidad fáctica de la conducta típica	126
B. Falta de idoneidad lesiva de la conducta típica	126
1. Conductas socialmente adecuadas	126
2. Conductas de burda ofensividad	127

— 2 —

Ausencia de manifestación típica

§ 26. Introducción	127
§ 27. Supuestos	127

— a —

Falta de dominio típico

§ 28. Introducción	128
§ 29. Supuestos	128
A. Falta de dominio fáctico de la conducta típica	128
B. Falta de dominio lesivo de la conducta típica	128
1. Indisponibilidad del bien jurídico-penal	129
2. Falta de disposición del bien jurídico-penal	131

— b —

Falta de realización típica

§ 30. Introducción	131
§ 31. Supuestos	132
A. Falta de realización típica	132
B. Falta de realización del contenido típico	134

**CAPÍTULO 30
CONDUCTA INOFENSIVA**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	137
-------------------------	-----

— B —

Supuestos

§ 2. Introducción	137
§ 3. Enumeración	138

— 1 —

Conducta inidónea

§ 4. Introducción	138
§ 5. Supuestos	138
A. Fuerzas mágicas	138
1. Comisión supersticiosa	138
2. ¿Comisión supersticiosa o tentativa supersticiosa?	139
3. Casuística	140
B. Fuerzas erróneas	141
§ 6. Relatividad de la inidoneidad	143
§ 7. Inidoneidad y delito imposible	144

— 2 —

Conducta no dominable

§ 8. Introducción	145
§ 9. Supuestos	146
A. Delitos dolosos no dominables	146
1. Falta de dominio de los eventos naturales	146
2. Falta de dominio de los eventos accidentales	147
3. Falta de dominio de los eventos animales	148
4. Falta de dominio de los eventos orgánicos	148
5. Falta de dominio de la conducta de la víctima	150
6. Falta de dominio de la conducta de terceros	150
B. Delitos culposos no dominables	151
1. Falta de dominio de los eventos naturales	151
2. Falta de dominio de los eventos accidentales	151
3. Falta de dominio de los eventos animales	152
4. Falta de dominio de los eventos orgánicos	152
5. Falta de dominio de la conducta de la víctima	153
6. Falta de dominio de la conducta de terceros	156

C. Delitos de participación no dominables	156
-------------------------------------------------	-----

CAPÍTULO 31
CONDUCTA SOCIALMENTE ADECUADA

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	159
§ 2. Definición	160
§ 3. Naturaleza jurídica	161
§ 4. Adecuación social y teoría del delito	161
§ 5. Conductas socialmente adecuadas y atipicidad	161

— B —

Supuestos

§ 6. Introducción	162
§ 7. Enumeración	162
A. Usos sociales	162
B. Relaciones sociales	163
1. Relaciones familiares	163
2. Relaciones de amistad	163
3. Relaciones vecinales	164
4. Relaciones generales	164
C. Práctica de deportes	165
D. Tránsito vial	167
E. Giro comercial	168
F. Actividades industriales	168

— C —

Adecuación social y casos especiales

§ 8. Introducción	169
§ 9. Adecuación social y culpa	170
§ 10. Adecuación social y teoría de la insignificancia	172
§ 11. Límites de lo socialmente adecuado	173
§ 12. Adecuación social y aceptación social	174

CAPÍTULO 32
CONDUCTA BENÉFICA

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	177
§ 2. Definición	177
§ 3. Naturaleza jurídica	177
§ 4. Fundamento jurídico	178
§ 5. Conducta de producir un bien al titular	179
§ 6. Bienes beneficiables del titular	180

— B —

Supuestos

§ 7. Introducción	182
§ 8. Imposiciones normativas	182
§ 9. Intervenciones médico-quirúrgicas curativas	182
A. Atipicidad de las intervenciones médico-quirúrgicas curativas	183
B. Falta de lesividad como fundamento de la atipicidad	183
C. Atipicidad de la conducta benéfica aunque falte el consentimiento	184
D. Intervenciones médico-quirúrgicas estéticas y altruistas	185
§ 10. Educación correctiva	187
§ 11. Medidas de seguridad	190

— C —

Conducta benéfica y casos especiales

§ 12. Introducción	190
§ 13. Conducta benéfica y voluntad del titular	190
§ 14. Conducta benéfica y afectación del bien jurídico-penal	191
§ 15. Conducta objetivamente benéfica	192
§ 16. Conducta objetivamente no-benéfica	193
§ 17. Conducta típica que resulta en beneficio del derecho	195

— D —

Exceso en la conducta benéfica

§ 18. Introducción	196
§ 19. Supuestos	197
A. Exceso en la necesidad de la conducta benéfica	197
B. Exceso en la racionalidad de la conducta benéfica	197

**CAPÍTULO 33
CONDUCTA CONSENTIDA**

— A —

Generalidades

§ 1.	Introducción	201
§ 2.	Definición	202
§ 3.	Fundamento jurídico	202
§ 4.	Naturaleza jurídica	203
§ 5.	Supuestos de renuncia	203

— B —

Renuncia del bien jurídico-penal

§ 6.	Introducción	205
§ 7.	Titular de la renuncia	206
§ 8.	Requisitos de la renuncia	208
	A. Conocimiento	209
	B. Discernimiento	210
	C. Libertad	211
§ 9.	Momento de la renuncia	213
	A. Renuncia tempestiva	214
	1. Renuncia anterior	214
	2. Renuncia contemporánea	214
	B. Renuncia extemporánea	214
§ 10.	Forma de la renuncia	215
§ 11.	Contenido de la renuncia	216

— C —

Bienes jurídico-penales renunciables

§ 12.	Introducción	217
§ 13.	Renunciabilidad de los bienes jurídico-penales	218
§ 14.	Legitimidad de la renuncia	220
	A. Legitimidad de la renuncia de la vida	221
	B. Legitimidad de la renuncia de la integridad física	224
	C. Legitimidad de la renuncia de la libertad personal	226
	D. Legitimidad de la renuncia de la propiedad	226
§ 15.	Renuncia y delito culposo	227

— D —

Renuncia y relaciones jurídicas

§ 16.	Introducción	231
§ 17.	Renuncia y conducta benéfica	231

§ 18. Renuncia y derechos jurídicos	231
§ 19. Renuncia y buenas costumbres	232
§ 20. Renuncia y desuso del bien jurídico-penal	232
§ 21. Renuncia y no instancia de la acción penal	232

— E —

Exceso en la conducta consentida

§ 22. Introducción	233
§ 23. Supuestos	234
A. Falta de necesidad del daño infligido	234
1. Evitabilidad a través de un medio no lesivo	235
2. Evitabilidad a través de un medio menos lesivo	236
B. Falta de racionalidad del daño infligido	236
<i>Bibliografía</i>	243