

COLEGIO DE ABOGADOS  
DE SAN ISIDRO

BIBLIOTECA

**CARLOS P. PAGLIERE (H.)**

# *Delitos en particular*

Delito activo. Delito omisivo  
Delito de lesión. Delito de peligro  
Delito culposo

**NUEVA TEORÍA DEL DELITO**  
(Paradigma voluntarista)

**TOMO 7**



**Ediciones**  
**VOLUNTARISMO PENAL**

## TOMO 7

# ÍNDICE GENERAL

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

### CAPÍTULO 39 TIPO ACTIVO Y OMISIVO

#### — A —

#### *Generalidades*

§ 1. Introducción .....	23
§ 2. Formulación de los tipos penales .....	23
A. Conversión normativa .....	24
B. Conversión fáctica .....	26

#### — B —

#### *Tipos activo y omisivo*

§ 3. Introducción .....	26
§ 4. Tipo activo .....	27
§ 5. Tipo omisivo .....	28

#### — C —

#### *Supuestos*

§ 6. Introducción .....	31
§ 7. Comisión por acción del tipo activo .....	31
A. Violación de la prescripción normativa prohibitiva .....	31
B. Violación de la prescripción normativa imperativa .....	32
§ 8. Comisión por acción del tipo omisivo .....	34
A. Violación de la prescripción normativa imperativa .....	35

	B. Violación de la prescripción normativa prohibitiva .....	35
§ 9.	Comisión por omisión del tipo activo .....	36
	A. Violación de la prescripción normativa prohibitiva .....	36
	B. Violación de la prescripción normativa imperativa .....	37
§ 10.	Comisión por omisión del tipo omisivo .....	39
	A. Violación de la prescripción normativa imperativa .....	39
	B. Violación de la prescripción normativa prohibitiva .....	39

## — D —

*Tipo culposo activo y omisivo*

§ 11.	Introducción .....	39
§ 12.	Tipo culposo .....	40
§ 13.	Comisión de los tipos culposos .....	41
§ 14.	Supuestos .....	42
	A. Comisión por acción del tipo culposo .....	42
	1. Violación de la prescripción normativa prohibitiva .....	42
	2. Violación de la prescripción normativa imperativa .....	43
	B. Comisión por omisión del tipo culposo .....	43
	1. Violación de la prescripción normativa prohibitiva .....	43
	2. Violación de la prescripción normativa imperativa .....	43

**CAPÍTULO 40**  
**DELITO OMISIVO**

## — A —

*Generalidades*

§ 1.	Introducción .....	47
§ 2.	Definición .....	47
§ 3.	Omisión y omisión delictiva .....	48
§ 4.	Omisión delictiva .....	48
§ 5.	Teoría de la expectativa .....	49

## — B —

*Reducción de la omisión a la acción y crítica*

§ 6.	Introducción .....	50
§ 7.	Teorías reductoras .....	50
§ 8.	Enumeración .....	51
	A. Teoría del “aliud agere” .....	51
	1. El “aliud agere” no está prohibido .....	52
	2. El “aliud agere” suele ser indiferente .....	53
	3. El “aliud agere” puede ser indeterminable .....	54

4. El “aliud agere” puede no existir .....	54
B. Teoría de la acción precedente .....	54
§ 9. Delitos activo y omisivo en plano de igualdad .....	55

— C —

*Elementos de los delitos omisivos*

§ 10. Introducción .....	56
§ 11. Dolo del delito omisivo .....	56
§ 12. Pragma del delito omisivo .....	56

— D —

*Posición de garante*

§ 13. Introducción .....	57
§ 14. Representación de la posición de garante .....	57
A. Hecho de la naturaleza .....	57
B. Hecho propio .....	58
C. Hecho de la víctima .....	59
D. Hecho de un tercero .....	59
§ 15. Falta de representación de la posición de garante .....	60
A. Ignorancia de tipicidad .....	60
B. Error de tipicidad .....	60
§ 16. Posición de garante, antijuridicidad y culpabilidad .....	60
A. Error de antijuridicidad .....	61
B. Error de culpabilidad .....	61
§ 17. Posición de garante y manifestación .....	61

— E —

*Posición y deber de garante*

§ 18. Introducción .....	63
§ 19. Deber de garante .....	63
A. Deber legal .....	63
B. Deber contractual .....	63
C. Deber funcional .....	64
D. Deber social .....	64
§ 20. Posición de garante .....	64
§ 21. Posición de garante sin deber de garante .....	66
A. Posición de garante sin deber legal .....	66
B. Posición de garante sin deber contractual .....	67
C. Posición de garante sin deber funcional .....	67
D. Posición de garante sin deber social .....	68
§ 22. Conclusión .....	69

## — F —

*Delito omisivo y límite liberal*

§ 23. Introducción .....	69
§ 24. Solidaridad social .....	70
§ 25. Límites a la solidaridad social .....	70
A. No existe el deber de perseguir delitos .....	71
B. No existe el deber de reprimir delitos .....	72
§ 26. Protección ante la afectación actual o inminente .....	73
§ 27. Protección y deber jurídico .....	75

## — G —

*Delito omisivo y teoría del delito*

§ 28. Introducción .....	76
§ 29. Delito omisivo y tipo penal .....	77
A. Delitos omisivos en tipos activos .....	77
B. Delitos omisivos en tipos omisivos .....	77
§ 30. Delito omisivo culposo .....	78
§ 31. Persona a cargo, deber de vigilancia y omisión .....	80
§ 32. Delito omisivo, tentativa, frustración y delito imposible .....	82
§ 33. Delito omisivo, coautoría y participación criminal .....	83
A. Coautoría omisiva .....	83
B. Participación omisiva .....	83

## CAPÍTULO 41

**DELITO ACTIVO Y OMISIVO SUCESIVOS**

## — A —

*Generalidades*

§ 1. Introducción .....	87
-------------------------	----

## — B —

*Supuestos*

§ 2. Enumeración .....	87
------------------------	----

## — 1 —

*Sucesiones delictivas*

§ 3. Introducción .....	88
§ 4. Supuestos .....	88
A. Sucesión de delitos activos .....	88
1. Sucesión de delitos activos de un mismo sujeto .....	88

a.	Identidad delictiva .....	88
b.	Disparidad delictiva .....	89
2.	Sucesión de delitos activos de sujetos distintos .....	90
a.	Identidad delictiva .....	90
b.	Disparidad delictiva .....	91
B.	Sucesión de delitos activo y omisivo .....	92
1.	Sucesión de delitos activo y omisivo de un mismo sujeto .....	92
a.	Identidad delictiva .....	92
b.	Disparidad delictiva .....	94
2.	Sucesión de delitos activo y omisivo de sujetos distintos .....	95
a.	Identidad delictiva .....	96
b.	Disparidad delictiva .....	97
C.	Sucesión de delitos omisivo y activo .....	97
1.	Sucesión de delitos omisivo y activo de un mismo sujeto .....	98
a.	Identidad delictiva .....	98
b.	Disparidad delictiva .....	99
2.	Sucesión de delitos omisivo y activo de sujetos distintos .....	100
a.	Identidad delictiva .....	100
b.	Disparidad delictiva .....	101
D.	Sucesión de delitos omisivos .....	102
1.	Sucesión de delitos omisivos de un mismo sujeto .....	102
a.	Identidad delictiva .....	102
b.	Disparidad delictiva .....	103
2.	Sucesión de delitos omisivos de sujetos distintos .....	104
a.	Identidad delictiva .....	104
b.	Disparidad delictiva .....	104

— 2 —

**Sucesiones delictivas-no delictivas**

§ 5.	Introducción .....	105
§ 6.	Supuestos .....	106
A.	Sucesión de delito activo y conducta no delictiva .....	106
1.	Sucesión de delito activo y no-delito de un mismo sujeto .....	106
2.	Sucesión de delito activo y no-delito de sujetos distintos .....	107
B.	Sucesión de delito omisivo y conducta no delictiva .....	108
1.	Sucesión de delito omisivo y no-delito de un mismo sujeto .....	108
2.	Sucesión de delito omisivo y no-delito de sujetos distintos .....	108
C.	Sucesión de conducta no delictiva y delito activo .....	109
1.	Sucesión de no-delito y delito activo de un mismo sujeto .....	109
2.	Sucesión de no-delito y delito activo de sujetos distintos .....	110
D.	Sucesión de conducta no delictiva y delito omisivo .....	111
1.	Sucesión de no-delito y delito omisivo de un mismo sujeto .....	111
2.	Sucesión de no-delito y delito omisivo de sujetos distintos .....	113

**CAPÍTULO 42**  
**DELITO DE PELIGRO**

— A —

*Generalidades*

§ 1.	Introducción .....	115
§ 2.	Distinción entre delito de peligro y de lesión .....	116

— B —

*Peligro*

§ 3.	Introducción .....	117
§ 4.	Teorías .....	117
	A. Teoría idealista .....	117
	B. Teoría realista .....	120
§ 5.	Peligro y grado .....	122
§ 6.	Delito de peligro y peligro .....	122

— C —

*Caracteres del delito de peligro*

§ 7.	Introducción .....	123
§ 8.	Supuestos .....	123
§ 9.	Representación de la posibilidad de lesión .....	123

— D —

*Peligro concreto y abstracto*

§ 10.	Introducción .....	124
§ 11.	Peligro concreto y abstracto .....	124
§ 12.	Delitos de peligro concreto y abstracto .....	125
	A. Delitos de peligro concreto .....	125
	B. Delitos de peligro abstracto .....	126

— E —

*Delito de peligro y consumación*

§ 13.	Introducción .....	127
§ 14.	Supuestos .....	127
	A. Delitos de peligro formal .....	127
	B. Delitos de peligro material .....	128
	1. Delito de peligro material peligroso .....	128
	2. Delito de peligro material lesivo .....	128

— F —

*Delito de peligro y criminalización*

§ 15. Introducción .....	129
§ 16. Criminalización del peligro concreto y abstracto .....	129

CAPÍTULO 43  
TEORÍA DE LA CULPA

— A —

*Generalidades*

§ 1. Introducción .....	133
-------------------------	-----

— B —

*Teorías sobre la culpa*

§ 2. Introducción .....	134
§ 3. Teorías .....	134
A. Teorías intelectivas .....	134
1. Teoría de la previsibilidad .....	135
2. Teoría de la previsión .....	137
3. Teoría de la desatención .....	138
4. Teoría de la ignorancia o error .....	139
B. Teorías volitivas .....	139
1. Teoría de la voluntad presunta .....	140
2. Teoría de la voluntad potencial .....	140
3. Teoría de la voluntad indirecta .....	141
4. Teoría de la voluntad inconsciente .....	141
C. Teorías anímicas .....	142
1. Teoría de la indiferencia .....	142
2. Teoría del desprecio .....	143

— C —

*Teoría de la representación del peligro*

§ 4. Introducción .....	143
§ 5. Naturaleza jurídica .....	144
§ 6. Conducta peligrosa .....	144
§ 7. Representación del peligro .....	146
§ 8. Momento de la representación .....	147
§ 9. Relación con las demás teorías .....	148
A. Representación del peligro y teorías intelectivas .....	149
1. Representación del peligro y previsibilidad .....	149



2.	Representación del peligro y previsión .....	149
3.	Representación del peligro y desatención .....	150
4.	Representación del peligro e ignorancia o error .....	150
B.	Representación del peligro y teorías volitivas .....	150
1.	Representación del peligro y voluntad presunta .....	151
2.	Representación del peligro y voluntad potencial .....	151
3.	Representación del peligro y voluntad indirecta .....	151
4.	Representación del peligro y voluntad inconsciente .....	152
C.	Representación del peligro y teorías anímicas .....	152
1.	Representación del peligro e indiferencia .....	152
2.	Representación del peligro y desprecio .....	153

#### CAPÍTULO 44 DELITO CULPOSO

##### — A —

##### *Generalidades*

§ 1.	Introducción .....	155
§ 2.	Definición .....	157
§ 3.	Naturaleza jurídica .....	157

##### — B —

##### *Caracteres del delito culposo*

§ 4.	Introducción .....	159
§ 5.	Deber de cuidado .....	159
§ 6.	Uniformidad del deber de cuidado .....	159
§ 7.	Violación de un deber de cuidado .....	160
§ 8.	Representación del deber de cuidado .....	160
§ 9.	Descubrimiento del deber de cuidado .....	162

##### — C —

##### *Culpa y estratos analíticos*

§ 10.	Introducción .....	164
§ 11.	Enumeración .....	164
§ 12.	Tipicidad del delito culposo .....	164
A.	Dolo .....	164
1.	Dolo del delito culposo .....	165
2.	Si no hay dolo, no hay culpa .....	165
3.	Prueba del dolo culposo .....	166
4.	Clases de dolo culposo .....	168
a.	Dolo culposo de primer grado .....	168

b. Dolo culposo de segundo grado .....	168
B. Pragma .....	169
§ 13. Antijuridicidad del delito culposo .....	169
§ 14. Culpabilidad del delito culposo .....	170

— D —

*Tipos culposos*

§ 15. Introducción .....	170
§ 16. Fórmula legal .....	170
A. Imprudencia .....	171
B. Negligencia .....	171
C. Impericia .....	172
D. Inobservancia de los reglamentos .....	174
§ 17. Fórmula legal y voluntariedad del delito culposo .....	174
§ 18. Culpas concurrentes .....	175
§ 19. Delito preterintencional .....	176

— E —

*Punibilidad del delito culposo*

§ 20. Introducción .....	180
§ 21. Tentativa y frustración del delito culposo .....	181
A. Delito culposo tentado .....	181
B. Delito culposo frustrado .....	183
§ 22. Consumación del delito culposo .....	184
§ 23. Culpa, causación y no-evitación .....	186
§ 24. Resultado como condición de punibilidad .....	187
§ 25. ¿Desvalor de resultado? .....	188

<i>Bibliografía</i> .....	193
---------------------------	-----