

COLEGIO DE ABOGADOS
DE SAN ISIDRO

CARLOS P. PAGLIERE (H.)

BIBLIOTECA

Culpabilidad penal

Culpabilidad. Malicia e ilícito
Exculpación. Estado de necesidad
Eutanasia. Aborto impune. Coacción

NUEVA TEORÍA DEL DELITO
(Paradigma voluntarista)

TOMO 11



Ediciones
VOLUNTARISMO PENAL

TOMO 11

ÍNDICE GENERAL

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

CAPÍTULO 65 CULPABILIDAD PENAL

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	29
§ 2. Definición	29
§ 3. Función	30
§ 4. Terminología	30

— B —

Teorías sobre la culpabilidad

§ 5. Introducción	30
§ 6. Enumeración	31
A. Teoría de la conducta ilegal	31
B. Teoría de la conducta lesiva	31
C. Teoría de la conducta antisocial	32
D. Teoría de la conducta reprochable	32

— C —

Contenido de la culpabilidad

§ 7. Introducción	33
§ 8. Enumeración	34
A. Teoría psicológica	34

B. Teoría compleja	34
C. Teoría normativa	35
D. Teoría deontológica	36
§ 9. Indebitud, exigibilidad y reproche	37
§ 10. Indebitud y antinormatividad	38
§ 11. Indebitud y determinación	39

— D —

Conducta culpable

§ 12. Definición	39
§ 13. Deber jurídico-penal	40

— E —

Aspectos de la conducta culpable

§ 14. Introducción	40
§ 15. Análisis subjetivo-objetivo	41
§ 16. Análisis independiente	41
§ 17. Culpabilidad subjetiva y objetiva	42
§ 18. Orden expositivo	42
§ 19. Supuestos	42

— 1 —

Culpabilidad subjetiva: malicia

§ 20. Introducción	43
§ 21. Terminología	43
§ 22. Malicia	43
§ 23. Importancia de la malicia	44
§ 24. Malicia y voluntad	44
§ 25. Toda conducta culpable es maliciosa	44
§ 26. Caracteres de la malicia	45
§ 27. Malicia y contenido	45
§ 28. Malicia y grado de certeza	46
§ 29. Malicia y posición anímica	46
§ 30. Malicia, contenido, grado de certeza y posición anímica	47
A. Malicia directa de primer grado	47
B. Malicia directa de segundo grado	48
C. Malicia eventual de primer grado	48
D. Malicia eventual de segundo grado	48

— 2 —

Culpabilidad objetiva: ilícito

§ 31. Introducción	49
--------------------------	----

§ 32. Terminología	49
§ 33. Ilícito	50

— F —

Adecuación culpable

§ 34. Introducción	50
§ 35. Formas de adecuación	50
§ 36. Adecuación culpable	51
§ 37. Inadecuación culpable	51
A. Falta de malicia	51
B. Falta de ilícito	52

— G —

Culpabilidad y sus relaciones jurídicas

§ 38. Introducción	53
§ 39. Culpabilidad y conducta	53
§ 40. Culpabilidad, tipicidad y antijuridicidad	53
§ 41. Culpabilidad y exigibilidad	54
§ 42. Culpabilidad y comprensión de la criminalidad	55
§ 43. Culpabilidad y libertad	55
§ 44. Culpabilidad y pena	56

CAPÍTULO 66

EXISTENCIA DE CULPABILIDAD

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	59
§ 2. Requisitos	59

— B —

Malicia

§ 3. Introducción	60
§ 4. Representación de la indebitud y de la criminalidad	60
§ 5. Representación culpable	60
§ 6. Requisitos	60

— 1 —

Capacidad de representación culpable

§ 7. Introducción	61
-------------------------	----

§ 8. Requisitos	61
A. Capacidad de percibir la conducta culpable	61
B. Capacidad de comprender la conducta culpable	62

— 2 —

Existencia de representación culpable

§ 9. Introducción	62
§ 10. Requisitos	63
A. Percepción de la conducta culpable	63
B. Comprensión de la conducta culpable	64
§ 11. Representación del contenido culpable	64
A. Representación fáctica de la conducta culpable	64
B. Representación indebida de la conducta culpable	65
1. Internalización del deber	65
2. Motivación del deber	65

— C —

Ilícito

§ 12. Introducción	66
§ 13. Requisitos	66

— 1 —

Capacidad de manifestación culpable

§ 14. Introducción	66
§ 15. Requisitos	66

— a —

Posibilidad culpable

§ 16. Introducción	66
§ 17. Requisitos	67
A. Posibilidad fáctica de la conducta culpable	67
1. Posibilidad interna de la conducta culpable	67
a. Funcionamiento físico	67
b. Aptitud física	68
2. Posibilidad externa de la conducta culpable	68
B. Posibilidad indebida de la conducta culpable	68

— b —

Idoneidad culpable

§ 18. Introducción	68
§ 19. Requisitos	69

A. Idoneidad fáctica de la conducta culpable	69
B. Idoneidad indebida de la conducta culpable	69

— 2 —

Existencia de manifestación culpable

§ 20. Introducción	69
§ 21. Requisitos	69

— a —

Dominio culpable

§ 22. Introducción	70
§ 23. Requisitos	70
A. Dominio fáctico de la conducta culpable	70
B. Dominio indebido de la conducta culpable	71

— b —

Realización culpable

§ 24. Introducción	71
§ 25. Requisitos	71
A. Realización culpable de la conducta	71
B. Realización del contenido culpable	71

CAPÍTULO 67

AUSENCIA DE CULPABILIDAD

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	73
§ 2. Concepto	74
§ 3. ¿Y la imposibilidad de dirigir las acciones?	74
§ 4. ¿Y el estado de inconsciencia?	74
§ 5. Supuestos	75

— B —

Falta de malicia

§ 6. Introducción	75
§ 7. Supuestos	75

— 1 —

Incapacidad de representación culpable

§ 8. Introducción	76
§ 9. Supuestos	76
A. Incapacidad de percibir la conducta culpable	76
B. Incapacidad de comprender la conducta culpable	76

— 2 —

Ausencia de representación culpable

§ 10. Introducción	77
§ 11. Fundamento e interpretación legal	77
A. Error e ignorancia culpable	77
B. ¿Error vencible e invencible?	78
§ 12. Malicia eventual	79
§ 13. Falta de representación culpable	80
A. Falta de percepción de la conducta culpable	80
B. Falta de comprensión de la conducta culpable	80
§ 14. Falta de representación del contenido culpable	80
A. Falta de representación fáctica de la conducta culpable	81
1. Error fáctico de culpabilidad	81
2. Error fáctico de permisión	81
a. Error fáctico de permisión en el estado de necesidad	81
b. Error fáctico de permisión en la coacción	82
B. Falta de representación indebida de la conducta culpable	83
1. Error de indebitud en la culpabilidad	83
2. Error de indebitud en la permisión	84
a. Error de indebitud en el estado de necesidad	84
b. Error de indebitud en la coacción	84

— C —

Falta de ilícito

§ 15. Introducción	85
§ 16. Supuestos	85

— 1 —

Incapacidad de manifestación culpable

§ 17. Introducción	85
§ 18. Supuestos	86
A. Manifestación culpable imposible por colisión de deberes	86
B. Manifestación culpable imposible por autodeterminación	88

— 2 —

Ausencia de manifestación culpable

§ 19. Introducción	90
§ 20. Supuestos	91
A. Manifestación culpable ausente por falta de indebitud	91
B. Manifestación culpable ausente por exculpación	91
1. Estado de necesidad	92
2. Coacción	92

CAPÍTULO 68

ESTADO DE NECESIDAD

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	95
§ 2. Concepto	95
§ 3. Naturaleza jurídica	96
§ 4. Estado de necesidad y conducta benéfica	96
§ 5. Estado de necesidad y legítima defensa de terceros	97
§ 6. Estado de necesidad y coacción	97
§ 7. Estado de necesidad y consecuencias jurídicas	97

— B —

Supuestos de estado de necesidad

§ 8. Introducción	98
§ 9. Enumeración	98
A. Estado de necesidad en delitos dolosos	98
B. Estado de necesidad en delitos culposos	101
C. Estado de necesidad en delitos de participación	102

— C —

Requisitos del estado de necesidad

§ 10. Introducción	102
§ 11. Supuestos	103

— 1 —

Existencia de la conducta necesitada

§ 12. Introducción	103
§ 13. Conducta necesitada	103
§ 14. Requisitos	104

A. Existencia del mal amenazado	104
1. Origen del mal	105
2. Bienes jurídico-penales amenazados	105
3. El mal prevenible o conjurable no es un “mal”	105
4. La obligación jurídica no es un “mal”	105
B. Inminencia del mal amenazado	106

— 2 —

Legitimidad de la conducta necesitada

§ 15. Introducción	107
§ 16. Requisitos	108

— a —

Necesidad de la conducta necesitada

§ 17. Introducción	108
§ 18. Requisitos	108
A. Inevitabilidad del mal amenazado por un medio no lesivo	108
B. Inevitabilidad del mal amenazado por un medio menos lesivo	109

— b —

Racionalidad de la conducta necesitada

§ 19. Introducción	109
§ 20. Requisitos	110
A. Mal amenazado mayor	110
1. Valoración “personal” del mal mayor	110
2. Parámetros de la valoración jurídico-penal	111
a. Jerarquía de los bienes jurídico-penales en juego	111
b. Cuantía de la afectación amenazada a cada uno de los bienes ..	112
c. Probabilidad de que se produzcan cada uno de los males	113
d. Momento de la afectación de los bienes en juego	115
e. Justicia de la afectación de los bienes en juego	116
f. Afectación relativa de los bienes en juego	116
B. Mal amenazado no extraño al agente	117

— D —

Exceso en la conducta necesitada

§ 21. Introducción	117
§ 22. Requisitos	118
§ 23. Supuestos	118
A. Exceso en la necesidad	118
1. Evitabilidad del mal amenazado por un medio no lesivo	119
2. Evitabilidad del mal amenazado por un medio menos lesivo	119

B. Exceso en la racionalidad	119
1. Mal mayor que el amenazado	120
2. Mal amenazado no extraño al agente	120

**CAPÍTULO 69
EUTANASIA**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	123
§ 2. Concepto	124
§ 3. Definición	124
§ 4. Naturaleza jurídica	124
§ 5. Clases	125
A. Eutanasia activa	125
B. Eutanasia omisiva	125

— B —

Requisitos

§ 6. Enumeración	126
------------------------	-----

— 1 —

Existencia de la conducta eutanásica

§ 7. Introducción	126
§ 8. Conducta eutanásica	126
§ 9. Requisitos	127
A. Sufrimiento insoportable	127
1. Sufrimiento actual o futuro	127
2. Sufrimiento físico	127
3. Sufrimiento psíquico	128
4. Sufrimiento no soportable	128
5. Falta de voluntad de vivir	130
6. ¿Y el consentimiento de la víctima?	130
B. Sufrimiento irreversible	131
1. Muerte inexorable	132
a. Enfermedad terminal	133
b. Lesiones mortales	134
c. Imposibilidad de subsistencia	134
d. Inminente muerte violenta	135
2. Enfermedad incurable	135

— 2 —

Legitimidad de la conducta eutanásica

§ 10. Introducción	136
§ 11. Requisitos de la legitimidad	136

— a —

Necesidad de la conducta eutanásica

§ 12. Introducción	137
§ 13. Requisitos de la necesidad	137
A. Inevitabilidad por un medio no lesivo	138
B. Inevitabilidad por un medio menos lesivo	138

— b —

Racionalidad de la conducta eutanásica

§ 14. Introducción	138
§ 15. Requisitos de la racionalidad	138
A. Mal amenazado mayor	139
B. Mal amenazado no extraño al agente	139

— c —

Relación con otros supuestos

§ 16. Introducción	140
§ 17. Enumeración	140
§ 18. Consentimiento válido	140
§ 19. Muerte digna	142

— d —

Protección del derecho a la vida

§ 20. Introducción	144
§ 21. Derecho a la vida	144
A. Situación de excepción	144
B. Situación de valoración posterior	144
§ 22. Críticas infundadas	145
§ 23. Otras soluciones doctrinales y jurisprudenciales	145
A. Salvoconductos materiales	146
1. Emoción violenta	146
2. Trastorno mental transitorio	147
3. Circunstancias extraordinarias de atenuación	147
4. Homicidio piadoso	147
B. Salvoconductos procesales	148
§ 24. Conclusión	149

**CAPÍTULO 70
ABORTO NO PUNIBLE**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	151
§ 2. Fundamento legal	152

— B —

Naturaleza jurídica

§ 3. Introducción	152
§ 4. Teorías doctrinales	153
A. Causa de justificación	153
B. Excusa absolutoria	154
§ 5. Inculpabilidad del aborto no punible	155
§ 6. Inculpabilidad del auto-aborto	156

— C —

Requisitos legales

§ 7. Introducción	157
§ 8. Enumeración	157
A. Existencia de un aborto	157
B. Práctica de un médico diplomado	158
C. Consentimiento de la mujer encinta	158
D. Evitación de un mal mayor inminente	158

— D —

Supuestos

§ 9. Introducción	159
§ 10. Abortos no punibles	159
§ 11. Aborto terapéutico	159
§ 12. Aborto sentimental	161
§ 13. Aborto eugenésico	163

**CAPÍTULO 71
COACCIÓN**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	167
-------------------------	-----

§ 2. Concepto	168
§ 3. Alcance	168
§ 4. Naturaleza jurídica	169

— B —

Fundamento jurídico

§ 5. Introducción	169
§ 6. Coacción y deber	169
§ 7. Coacción en la ley	170
§ 8. Coacción y psiquismo	170
§ 9. Coacción y libertad	171
§ 10. Coacción y temor	172
§ 11. Coacción y estado de necesidad	172
§ 12. Coacción y amenaza penal	173

— C —

Supuestos

§ 13. Introducción	174
§ 14. Enumeración	174
A. Coacción originada por una conducta humana	174
1. Delito doloso coaccionado	175
2. Delito culposo coaccionado	177
B. Coacción originada por un comportamiento animal	179
C. Coacción originada por un accidente	179
D. Coacción originada por un hecho natural	181

— D —

Requisitos de la conducta coacta

§ 15. Introducción	183
§ 16. Enumeración	183

— 1 —

Existencia de una conducta coacta

§ 17. Introducción	184
§ 18. Conducta coacta	184
§ 19. Requisitos de la conducta coacta	185
A. Existencia del mal grave amenazado	185
1. Existencia del mal amenazado	185
a. Origen del mal	185
b. Mal para el agente	186
c. La obligación jurídica no es un “mal”	187
2. Gravedad del mal amenazado	191

a. Mal grave	191
b. “Mal grave” y “simple mal”	191
B. Inminencia del mal grave amenazado	192

— 2 —

Legitimidad de la conducta coacta

§ 20. Introducción	193
§ 21. Remisión	194

**CAPÍTULO 72
LEGITIMIDAD DE LA COACCIÓN**

— A —

Generalidades

§ 1. Introducción	197
-------------------------	-----

— B —

Requisitos de la legitimidad de la coacción

§ 2. Introducción	198
§ 3. Enumeración	198

— 1 —

Necesidad de la conducta coacta

§ 4. Introducción	198
§ 5. Requisitos	198
A. Inevitabilidad del mal amenazado por un medio no lesivo	199
B. Inevitabilidad del mal amenazado por un medio menos lesivo	199

— 2 —

Racionalidad de la conducta coacta

§ 6. Introducción	199
§ 7. Requisitos	200

— a —

Mal amenazado grave

§ 8. Introducción	200
A. Valoración “personal” del mal grave	200
B. Parámetros de la valoración jurídico-penal	201
1. Jerarquía de los bienes jurídico-penales en juego	201
2. Cuantía de la afectación amenazada a cada uno de los bienes	201

a. Mal realizado menor	202
b. Males equivalentes	202
c. Mal realizado mayor	203
3. Probabilidad de que se produzcan cada uno de los males	205
4. Momento de la afectación de los bienes en juego	206
5. Afectación relativa de los bienes en juego	206

— b —

Mal amenazado no extraño al agente

§ 9. Introducción	207
§ 10. Coacción provocada	207

— c —

Exceso en la conducta coacta

§ 11. Introducción	208
§ 12. Requisitos	208
§ 13. Supuestos	209
A. Exceso en la necesidad	209
B. Exceso en la racionalidad	209
1. Mal mayor que el amenazado	209
2. Mal amenazado no extraño al autor	210
<i>Bibliografía</i>	215