

Ma

Manuales

Juan Luis Modolell González

Manual de derecho penal

Teoría del delito

Segunda edición actualizada

ediciones
DER

DER EDICIONES es una Editorial Jurídica creada por un grupo de Editores de larga trayectoria.

Estamos en la búsqueda de publicaciones de innegable valor científico. Nuestra propuesta pone énfasis en una cuidada elaboración técnica, colocando nuestra experiencia al servicio de la comunidad jurídica.

Nuestro catálogo editorial está compuesto por las siguientes colecciones: Ensayos Jurídicos, Monografías, Manuales, Cuadernos Jurídicos, Coediciones, Revistas y Obras prácticas.

Invitamos a aquellos profesores, investigadores o abogados en ejercicio, que hayan escrito una tesis de maestría, monografía, ensayo, manual u otra obra de interés práctico, a publicar con nosotros.

Para mayor información, escribanos a info@derediciones.com o visite nuestra página web www.derediciones.com.

MANUAL DE DERECHO PENAL. TEORÍA DEL DELITO

© Juan Luis Modolell González

2024 DER EDICIONES LIMITADA

Manuel Barros Borgoño 160, oficina 404, comuna de Providencia, ciudad de Santiago, Chile

info@derediciones.com

www.derediciones.com

Registro de Propiedad Intelectual EN TRÁMITE

ISBN 978-956-405-175-8

Segunda edición actualizada, enero de 2024 DER Ediciones Limitada

Tiraje: 500 ejemplares

Impresores: Editora e Imprenta Maval SpA

Impreso en Chile / Printed in Chile

ADVERTENCIA

La Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual prohíbe el uso no exceptuado de obras protegidas sin la autorización expresa de los titulares de los derechos de autor.

El fotocopiado o reproducción por cualquier otro medio o procedimiento de la presente publicación queda expresamente prohibido.

*A Lorena y Tomás,
con todo mi amor*

ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	VII
PRÓLOGO A LA SEGUNDA EDICIÓN (PROF. DR. HÉCTOR HER- NÁNDEZ).....	XI
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN	XV
A MANERA DE EXPLICACIÓN (PRIMERA EDICIÓN)	XVII
NOTA PRELIMINAR A LA SEGUNDA EDICIÓN.....	XXI
CAPÍTULO I: INTRODUCCIÓN A LA TEORÍA DEL DELITO	1
1. FIN DE LA PENA Y NORMA JURÍDICA-PENAL.....	3
2. FUNCIÓN DETERMINATIVA (MOTIVADORA) DE LA NORMA (DESVALOR DE CONDUCTA-PERSPECTIVA <i>EX ANTE</i>).....	6
3. FUNCIÓN VALORATIVA DE LA NORMA (DESVALOR DE LESIÓN, O PELIGRO, DEL BIEN JURÍDICO-PERSPECTIVA <i>EX POST</i>).....	6
4. CONCLUSIÓN	8
CAPÍTULO II: LA CONDUCTA HUMANA	11
1. INTRODUCCIÓN.....	13
2. EVOLUCIÓN DOGMÁTICA DEL CONCEPTO DE CONDUCTA	13
2.1. Concepciones naturalistas de la conducta: conceptos causal-mecanicista de Von Liszt y finalista de Welzel.....	14
A) Von Liszt y su visión causal-mecanicista de la acción	14
B) El concepto de acción final welzeliano.....	16

2.2.	Conceptos normativo-valorativos de conducta	20
	A) Mezger y el concepto neokantiano de conducta	20
	B) La doctrina de la acción social.....	22
	C) Jakobs y el concepto de “acción imputable”	23
	D) Roxin y la conducta como “manifestación de la personalidad”	24
	E) La acción como suceso “interpretable”	25
	F) El concepto de “acción negativa” (Herzberg).....	26
3.	INUTILIDAD DEL CONCEPTO DE CONDUCTA.....	27
4.	TOMA DE POSICIÓN: ¿CONCEPTO DE CONDUCTA ONTOLÓGICO O VALORATIVO?	28
5.	EL CARÁCTER HUMANO DE LA CONDUCTA: LA RESPONSABILIDAD PENAL DE LAS PERSONAS JURÍDICAS.....	30
6.	CARÁCTER VOLUNTARIO DE LA CONDUCTA	31
7.	LA OMISIÓN.....	37
CAPÍTULO III: INTRODUCCIÓN AL TIPO PENAL.....		39
1.	TIPO Y TIPCIDAD.....	41
2.	TIPO Y ANTIJURIDICIDAD	41
3.	ESTRUCTURA DEL TIPO PENAL	44
4.	CLASIFICACIÓN DE LOS TIPOS PENALES.....	47
4.1.	Según las modalidades del aspecto objetivo de la conducta	47
A)	Tipos de mera actividad y tipos de resultado material.....	47
B)	Tipos de acción y tipos de omisión.....	48
4.2.	Según los sujetos	49
A)	Tipos comunes y tipos especiales	49
B)	Delitos de propia mano	50
C)	Tipos de autoría y de participación.....	51
4.3.	Según la relación con el objeto del bien jurídico	51
4.4.	Según la relación entre los propios tipos penales.....	54
CAPÍTULO IV: TIPO DE ACCIÓN DOLOSO DE RESULTADO MATERIAL.....		55
1.	EL TIPO OBJETIVO EN LOS DELITOS DOLOSOS DE RESULTADO MATERIAL	57
1.1.	Relación de causalidad	57
1.2.	Imputación objetiva del resultado material	62
1.3.	Criterios de imputación objetiva del resultado material.....	64
A)	Disminución objetiva del riesgo	64

B) Ausencia de un riesgo típicamente relevante.....	66
C) Aumento del riesgo permitido (conducta alternativa conforme a derecho).....	71
D) Prohibición de regreso.....	73
E) Principio de confianza.....	75
F) Conducta de la propia víctima.....	76
1.4. Adenda: la llamada “concausalidad”.....	77
2. EL TIPO SUBJETIVO EN LOS DELITOS DOLOSOS DE RESULTADO MATERIAL.....	78
2.1. Introducción.....	78
2.2. Evolución sistemática del dolo.....	79
2.3. Contenido.....	80
2.4. Objeto del dolo.....	87
2.5. Clases de dolo.....	88
3. AUSENCIA DE DOLO TÍPICO.....	94
3.1. Error de tipo.....	94
3.2. Clases de error de tipo.....	97
3.3. Modalidades adicionales de error.....	99
A) Error sobre el objeto o en la persona.....	99
B) Error en el golpe (<i>aberratio ictus</i>).....	99
4. ELEMENTOS SUBJETIVOS DISTINTOS AL DOLO DEL AUTOR.....	100
CAPÍTULO V: TIPO DOLOSO DE MERA ACTIVIDAD.....	103
1. TIPOS DE MERA ACTIVIDAD (CONCEPTO).....	105
2. TIPO OBJETIVO.....	105
3. TIPO SUBJETIVO.....	111
CAPÍTULO VI: TIPO CULPOSO DE ACCIÓN DE RESULTADO MATERIAL. PRETERINTENCIÓN Y DELITOS CALIFICADOS POR EL RESULTADO.....	113
1. INTRODUCCIÓN.....	115
2. FUNDAMENTO Y EVOLUCIÓN DOGMÁTICA DE LA CULPA.....	116
3. ESTRUCTURA DEL TIPO CULPOSO.....	120
3.1. Tipo objetivo.....	120
3.2. Tipo subjetivo.....	128
4. PRETERINTENCIÓN Y DELITOS CALIFICADOS POR EL RESULTADO.....	133

CAPÍTULO VII: EL TIPO DE OMISIÓN.....	137
1. CONCEPTO.....	139
2. DISTINCIÓN ACCIÓN-OMISIÓN EN EL CASO CONCRETO.....	140
3. CLASES DE OMISIÓN.....	141
4. OMISIÓN PROPIA.....	143
4.1. Tipo objetivo.....	143
A) Supuesto de hecho determinado en la ley.....	143
B) Ausencia de una acción determinada.....	144
C) Capacidad concreta de actuar.....	144
4.2. Tipo subjetivo.....	145
5. OMISIÓN IMPROPIA (COMISIÓN POR OMISIÓN).....	145
5.1. Tipo objetivo.....	147
A) Posición de garante derivada del deber de protección de un bien jurídico.....	149
B) Posición de garante derivada del deber de control de una fuente de peligro.....	151
5.2. Tipo subjetivo en la comisión por omisión.....	156
CAPÍTULO VIII: TIPOS DE IMPERFECTA REALIZACIÓN.....	159
1. INTRODUCCIÓN.....	161
2. FUNDAMENTO DE LA PUNICIÓN DEL DELITO IMPERFECTO.....	162
3. ACTOS PREPARATORIOS Y COMIENZO DE EJECUCIÓN.....	165
4. TIPO DE TENTATIVA.....	166
4.1. Tipo objetivo.....	166
4.2. Tipo subjetivo.....	170
5. TIPO DE FRUSTRACIÓN.....	171
5.1. Tipo objetivo.....	171
5.2. Tipo subjetivo.....	172
6. TENTATIVA INIDÓNEA (TIPO IMPERFECTO INIDÓNEO).....	173
6.1. Definición.....	173
6.2. Fundamento del castigo de la tentativa inidónea.....	173
7. DESISTIMIENTO VOLUNTARIO.....	176
7.1. Concepto.....	176
7.2. Naturaleza jurídica.....	177

7.3. Fundamento de la impunidad del desistimiento	178
7.4. Carácter voluntario del desistimiento	179
7.5. Desistimiento en la tentativa y en la frustración	180
CAPÍTULO IX: TIPOS DE AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN.....	183
1. LA AUTORÍA (CONCEPTO Y DETERMINACIÓN).....	185
2. <i>EXCURSO</i> : AUTORÍA Y TIPOS DE INFRACCIÓN DE DEBER	188
3. AUTOR INDIVIDUAL	189
4. LA COAUTORÍA	190
4.1. Concepto.....	190
4.2. Regulación legal de la coautoría.....	194
4.3. Autoría accesoria.....	197
4.4. Partícipe-coautor.....	197
5. AUTORÍA MEDIATA.....	198
5.1. Concepto.....	198
5.2. Supuestos.....	198
5.3. Comienzo de ejecución en la autoría mediata	202
5.4. Autoría mediata y tipos especiales	203
5.5. Autoría mediata en estructuras organizadas de poder	204
6. PARTICIPACIÓN CRIMINAL.....	207
6.1. Inducción (instigación).....	208
A) Concepto.....	208
B) Elementos objetivos.....	209
C) Elementos subjetivos	210
6.2. Complicidad castigada como autoría.....	212
6.3. Cómplice simple.....	212
6.4. Encubrimiento	213
6.5. <i>Excursus</i> : conductas neutras y participación criminal	214
CAPÍTULO X: AUSENCIA DE CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN (ANTI JURIDICIDAD).....	217
1. INTRODUCCIÓN.....	219
2. LEGÍTIMA DEFENSA	219
2.1. Requisitos objetivos.....	220

2.2. Requisitos subjetivos.....	227
2.3. Legítima defensa de terceros y legítima defensa privilegiada.....	230
3. ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE.....	232
3.1. Clasificación.....	233
3.2. Regulación legal.....	236
A) Requisitos objetivos.....	238
B) Requisitos subjetivos.....	242
4. CUMPLIMIENTO DE UN DEBER.....	242
5. EJERCICIO LEGÍTIMO DE UN DERECHO, AUTORIDAD, OFICIO O CARGO.....	243
5.1. Ejercicio legítimo de un derecho.....	244
5.2. Ejercicio de la autoridad.....	246
5.3. Ejercicio del oficio o cargo.....	247
6. OBEDIENCIA DEBIDA (JERÁRQUICA).....	248
7. EXIMENTE INCOMPLETA.....	251
CAPÍTULO XI: LA CULPABILIDAD.....	253
1. EVOLUCIÓN DOGMÁTICA.....	255
1.1. Culpabilidad “psicológica”.....	255
1.2. Teoría normativa de la culpabilidad (Frank).....	256
1.3. Teoría normativa pura (Welzel).....	257
1.4. Culpabilidad funcional.....	257
2. CULPABILIDAD COMO REPROCHE JURÍDICO-PENAL.....	258
3. FUNDAMENTO DE LA CULPABILIDAD COMO ELEMENTO DEL DELITO.....	259
4. ELEMENTOS DE LA CULPABILIDAD.....	261
4.1. Imputabilidad.....	261
4.2. Conocimiento de la prohibición.....	264
A) Evolución dogmática del error de prohibición.....	264
B) Admisión del error de prohibición por la legislación chilena.....	266
4.3. Normalidad del acto volitivo.....	267
APÉNDICE: CASOS SOBRE TEORÍA DEL DELITO.....	271
BIBLIOGRAFÍA.....	287