

ÍNDICE SUMARIO

PRÓLOGO	7
---------------	---

CAPÍTULO I

EL CONCEPTO DE HECHO PENAL E IMPUTACIÓN

I. Introducción	9
II. Reglas de conducta y reglas de imputación	13
1. Reglas de conductas	13
2. Reglas de imputación	14
a) La imputación de primer nivel	15
b) La imputación de segundo nivel	18

CAPÍTULO II

LA EVOLUCIÓN DE LA TEORÍA DEL DELITO

.....	21
I. El naturalismo. El positivismo	24
1. Análisis general	24
2. El sistema dogmático	29
II. El neokantismo	33
1. Wilhelm Windelband (1848-1915)	35
2. Heinrich Rickert (1863-1936)	36
3. La teoría del delito en el sistema neokantiano	39
III. El irracionalismo: el nacionalsocialismo	44
IV. La teoría de Welzel, normalmente denominada teoría final de la acción	51
1. Análisis general	51
2. Las consecuencias sobre la teoría del delito	56

V. El normativismo, el resurgimiento del neokantismo.	61
1. La teoría de Roxin.	62
a) Análisis general.	62
b) El esquema de la teoría del delito en Roxin	68
c) Síntesis	72
VI. Otras teorías normativas.	73
1. La teoría de la antijuridicidad de Günther.	73
2. La posición de Frisch	74
3. El funcionalismo de Jakobs	84
VII. La Escuela de Frankfurt	96
VIII. La vuelta a Kant.	100

CAPÍTULO III

LA ACCIÓN COMO ELEMENTO BASE DEL DELITO

I. Sentido y función de la teoría de la acción.	101
1. La acción como objeto de la norma.	103
2. La acción como base del delito	105
3. La acción como elemento de unión o enlace	106
4. La acción como límite al poder punitivo.	108
II. Las teorías de la acción.	110
1. Teoría causal de la acción.	111
a) El concepto “naturalista” causal de acción	112
b) El concepto “neokantiano” de acción	114
c) Consecuencias del concepto causal de acción en la teoría del delito	118
d) Críticas al concepto causal de acción	119
2. El concepto final de acción y sus consecuencias en la teoría del delito.	123
a) Aspectos generales	123
b) Las consecuencias de la teoría de Welzel en el ámbito de la teoría del delito	131
c) Críticas al concepto final de acción	134
3. El concepto social de acción.	144
a) Conceptos generales.	144
b) Críticas al concepto social de acción	147
4. Otros conceptos de acción en la dogmática moderna	150
a) El concepto de acción de Roxin	150

b) El concepto de acción de Maurach y Zipf	153
c) El concepto de acción de Luzón Peña	155
d) El concepto de acción de Jakobs	157
e) El concepto negativo de acción de Herzberg	161
III. Nuestro concepto de acción.	164
1. La necesidad de fundamentar el injusto en un concepto de acción . .	164
2. La acción como exteriorización de la voluntad libre.	172
3. La actuación final o dominable como base de lo injusto	173
a) Concepto y estructura de la acción.	173
4. El problema de la imprudencia y la omisión	176
IV. Causas de exclusión de la acción como base de lo injusto	182
1. Los movimientos reflejos	183
2. Fuerza física irresistible	186
3. Inconsciencia absoluta	187
4. La necesidad de analizar la conducta previa	188
V. El problema de las personas jurídicas	190
VI. La decisión libre como base de la culpabilidad	192

CAPÍTULO IV

LA BASE CIENTÍFICA DE LA IMPUTACIÓN LOS PROBLEMAS DE LA IMPUTACIÓN EN EL TIPO OBJETIVO: LAS TEORÍAS CAUSALES. LA IMPUTACIÓN OBJETIVA O NORMATIVA. Y EL PROBLEMA DE LA PRUEBA EN EL PROCESO

.....	195
I. Análisis general del problema de la imputación del resultado en el tipo objetivo	196
1. Noción de la imputación	196
2. El problema causal	201
3. El problema causal y la ciencia	209
a) El caso “Erdal” o “Lederspray” del pulverizador de cuero (BGHSt, 37, 106)	209
b) El caso de “la Colza”	216
c) El caso “Contergan”	220
d) A modo de conclusión	226
4. La relevancia del problema causal y la verdad en relación con el proceso penal	227
a) La verdad como algo previo y ontológico	227
5. Prueba del curso causal	229

II. Las teorías causales en Derecho Penal	231
1. Teoría de las equivalencias de las condiciones	232
a) Análisis general de la teoría	232
b) Límites a la teoría.....	238
c) El problema de la causalidad en la omisión	239
d) Críticas.....	239
2. Teorías limitativas de la responsabilidad	252
a) Teoría de la relevancia de Mezger.....	253
b) Teorías de la causalidad adecuada.....	256
c) La teoría de la causalidad natural	264
III. La teoría de la imputación objetiva	264
1. Planteo general.....	264
2. Orígenes de la teoría	266
a) Análisis en general.....	266
b) Análisis en detalle	269
b.1) La teoría de Larenz	270
b.2) La teoría de Honig	273
b.3) La teoría de Roxin	273
3. Introducción a la teoría de la imputación objetiva	274
4. Criterios que sirven de base a la teoría de la imputación objetiva ...	281
a) El requisito de la creación de un peligro jurídicamente desaprobado.....	281
b) La exclusión de la imputación en los casos de riesgo permitido.....	285
c) Los casos de reducción del peligro.....	288
d) Los llamados cursos causales hipotéticos	289
e) Los cursos causales extraordinarios	293
f) Grupo de casos en donde se advierten creaciones de riesgo no desaprobadas por razones normativas.....	294
g) El problema de los llamados casos con resultado tardío	295
h) Creación desaprobada de un riesgo por facilitar la posibilidad de autolesión o autopuesta en peligro.....	298
5. La realización del peligro desaprobado	301
a) Análisis general	301
b) El fin de protección de la norma	308
b.1) Análisis general	308
b.2) Las críticas	311
c) Conducta alternativa conforme a Derecho y teoría del incremento del riesgo	312

6. Examen crítico de la teoría de la imputación objetiva	317
a) La crítica desde la propia idea de la imputación objetiva, en especial la de Wolfgang Frisch.	317
a.1) Aspectos generales.	317
b) Las críticas de Rueda Martín	322
c) La crítica de Hirsch	337
d) La crítica de Küpper	347
e) A modo de síntesis	349

CAPÍTULO V

LA TIPICIDAD

I. Introducción. La relación entre el tipo penal y el bien jurídico.	353
II. Norma jurídica y tipo penal.	355
III. La posición de Hruschka sobre la norma y la protección de los bienes jurídicos	357
IV. El tipo penal	360
1. Análisis general del tipo penal	360
2. Las funciones del tipo penal	363
a) Función de garantía	363
b) Función seleccionadora	364
c) Función motivadora	365
3. Evolución de la teoría del tipo penal	366
a) Teoría objetiva clásica	366
b) Teoría neoclásica: el reconocimiento de los elementos subjetivos del tipo	367
c) Teoría personal: tipo penal complejo	370
4. Tipo penal y la antijuridicidad.	373
5. La teoría de los elementos negativos del tipo	380
6. La denominada congruencia de los tipos penales dolosos.	385
a) Tipos penales incongruentes.	386
b) Defectos de congruencia	388
7. Clasificación de los tipos penales	389
a) Clasificación según la estructura del actuar humano	389
b) Clasificación según la exigencia o no de resultado.	391
c) Clasificación según la intensidad del ataque al bien jurídico	392
c.1) Delitos de resultado material	393
c.2) Delitos de resultado de peligro o de peligro concreto	393

c.3) Delitos de peligrosidad, de peligro abstracto-concreto o de aptitud para el daño	394
c.4) Delitos de peligro abstracto.	395
d) Clasificación según las exigencias relativas a la autoría	396
d.1) Delitos generales o comunes	396
d.2) Delitos especiales	397
d.3) Delitos de propia mano	398
d.4) Delitos “unisubjetivos” o “plurisubjetivos”	399
e) Clasificación según el modo de consumación	399
f) Clasificación en función de la relación con otros tipos.	400
g) Otras clases de tipos penales	401
g.1) Delitos simples o compuestos	401
g.2) Delitos de un acto o varios actos.	401
g.3) Delitos cualificados por el resultado.	401
V. La parte objetiva del tipo penal.	403
VI. Elementos descriptivos y normativos	407
VII. Los llamados elementos de valoración global del hecho	409
VIII. Los elementos objetivos fuera del tipo penal.	412

CAPÍTULO VI

LOS DELITOS DE PELIGRO. SUS PROBLEMAS EN LA DOGMÁTICA ACTUAL. EL DERECHO PENAL DEL RIESGO

I. Concepto. El Derecho Penal moderno	413
II. El Derecho Penal del riesgo.	419
III. Dogmática de los delitos de peligro	428
1. Análisis general	428
2. Delitos de resultado. Delitos de peligro	432
3. El concepto de peligro	438
IV. Los delitos de peligro abstracto	457
1. Análisis de la doctrina.	457
a) Los clásicos delitos de peligro abstracto	471
b) Acciones masivas (sobre todo en el tráfico viario)	473
c) Delitos con “bien jurídico intermedio espiritualizado”	474
d) Delitos de aptitud abstracta.	474
V. Síntesis y análisis crítico	492
1. Resumen general del problema.	492
2. El peligro y el Derecho.	493

3. El peligro y el Derecho Penal	495
4. El problema de los delitos de peligro abstracto	499
a) La idea de delito de peligro abstracto como presunción del peligro	499
b) La crítica a la posición de los delitos de peligro abstracto como presunción del riesgo	500
b.1) Análisis en general	500
b.2) El problema del dolo en los delitos de peligro	504

CAPÍTULO VII

EL TIPO SUBJETIVO EN EL DELITO DOLOSO

Primera Parte – El dolo

I. El dolo como elemento del tipo	505
II. El concepto de dolo	514
III. El concepto de dolo en sentido clásico y sus elementos: conocimiento y voluntad	519
1. El conocimiento como elemento del dolo	519
2. Dolo y conciencia del ilícito	523
a) La teoría del dolo	523
b) La teoría de la culpabilidad	530
3. La necesidad de diferenciar el conocimiento “actual” y “efectivo” del conocimiento potencial. Sus problemas	532
a) Análisis general	532
b) La llamada coconciencia	534
b.1) Análisis general	534
b.2) Crítica a la teoría de la coconciencia	539
4. La necesidad de conocer todos los elementos objetivos	541
IV. El dolo como una forma de imputación	543
V. La voluntad como elemento del dolo	544
VI. Momento del dolo	550
VII. El concepto objetivado del dolo	551
1. Concepto de dolo entendido como elemento psicológico del injusto	551
2. El dolo como puro conocimiento	554
a) El conocimiento como elemento psicológico del dolo	554
3. El conocimiento como único elemento del dolo	555
4. Algunas consecuencias del análisis objetivista-funcionalista	564
5. Síntesis sobre estas posiciones	564

VIII. Clases de dolo	566
1. Dolo directo de primer grado o intención	566
2. Dolo directo de segundo grado o de consecuencias necesarias	569
IX. El dolo eventual y sus problemas para la dogmática penal.	571
X. El concepto de dolo eventual en la doctrina	572
1. Las teorías tradicionales sobre el dolo eventual	573
a) La teoría de la representación o de la posibilidad	573
b) La teoría de la probabilidad	574
c) La teoría del consentimiento.	577
d) Las teorías mixtas	580
d.1) El “contar con” y el “no confiar” como criterios decisivos	581
d.2) Dolo eventual como “resignación”, “conformación” o “asunción” del resultado.	581
d.3) Dolo eventual como indiferencia frente al resultado	583
d.4) Dolo eventual en la teoría de Roxin.	584
d.4.1) Crítica	591
d.5) La teoría de la no puesta en práctica de la voluntad de evitación	592
2. Las modernas teorías sobre el dolo eventual	592
a) La teoría de Jakobs: el riesgo habitual.	592
b) La teoría del peligro no cubierto o asegurado de Herzberg	598
c) La teoría de la asunción de los elementos constitutivos del injusto de Schroth	599
d) La teoría de Frisch	600
XI. El dolo como conciencia y voluntad y como forma de imputación y la solución posible del dolo eventual	606
XII. A modo de síntesis.	618
 <i>Segunda Parte – Los llamados elementos subjetivos del tipo</i>	
I. Aspectos generales	619
II. A modo de clasificación	623

LA COMPOSICIÓN Y DIAGRAMACIÓN SE REALIZÓ EN RUBINZAL - CULZONI EDITORES
Y SE TERMINÓ DE IMPRIMIR EL 13 DE MARZO DE 2008 EN LOS TALLERES
GRÁFICOS DE IMPRENTA LUX S. A., H. YRIGOYEN 2463, SANTA FE