

José Hurtado Pozo

**NOCIONES BÁSICAS
DE
DERECHO PENAL DE GUATEMALA**

Parte General

Guatemala 2000

ÍNDICE

Prólogo

Primera parte: Introducción

Capítulo 1 Nociones fundamentales

§ 1. Derecho penal

A. Terminología.....	1
B. Derecho penal objetivo y derecho penal subjetivo.....	1
C. Derecho penal material, derecho penal formal y derecho de ejecución de penas.....	2
D. Derecho penal general y derecho penal especial.....	3

§ 2. Delito

A. Delito en sentido formal y delito en sentido material.....	4
B. Violación de un bien jurídico y violación de un deber de actuar según el orden jurídico.....	5
C. Infracción penal y moral.....	9

§ 3. Sanción

A. Teorías absolutas.....	11
B. Teorías relativas.....	12
C. Teorías mixtas.....	14
D. Medidas de seguridad.....	16

§ 4. Límites del derecho penal

A. Carácter fragmentario, subsidiario y accesorio del derecho penal.....	17
B. Relaciones entre derecho penal y derecho Administrativo.....	19
C. Derecho penal administrativo.....	21
D. Derecho disciplinario.....	22

Capítulo 2

Política criminal, criminología y dogmática penal

§ 1. Política criminal.....	23
§ 2. Criminología.....	29
§ 3. Dogmática penal.....	36

Capítulo 3

Evolución del Derecho penal y recepción del Derecho foráneo

§ 1. Conquista española.....	43
§ 2. Recepción e imposición del derecho foráneo.....	44
§ 3. Derecho de las nuevas Repúblicas.....	46
§ 4. Siglo XX.....	50
§ 5. Orientación actual.....	51

Capítulo 4

El principio de legalidad

§ 1. Orígenes.....	53
§ 2. Evolución legislativa.....	54
§ 3. No hay delito, no hay pena sin ley escrita.....	56
A. Ley fuente del derecho penal.....	56
B. Gobiernos de facto y los decreto-leyes.....	56
C. Noción de delito.....	58
§ 4. No hay delito, no hay pena sin ley cierta.....	59
A. Noción de certeza.....	59
B. Incertidumbre en que incurre el legislador: no descripción de la "infracción".....	60
C. Empleo de cláusulas generales.....	60
D. Uso de términos vagos.....	61

E. Defectos de técnica legislativa.....	62
F. Certeza en la determinación de la pena.....	63
§ 5. Medidas de seguridad y el principio de legalidad....	63

Capítulo 5

Interpretación

§ 1. Introducción.....	65
§ 2. Noción.....	68
§ 3. Teorías.....	69
A. Teoría subjetiva.....	69
B. Teoría objetiva.....	70
C. Cuestionamiento.....	70
§ 4. Procedimientos de interpretación.....	71
A. Método literal o gramatical.....	72
B. Método sistemático.....	74
C. Método histórico.....	75
D. Método teleológico.....	76
E. Jerarquía de los métodos.....	77
§ 5. Límites de la interpretación.....	78
A. Interpretación restrictiva o interpretación extensiva.....	78
B. La analogía en derecho penal.....	80
§ 6. Un problema de interpretación: la noción de delito político.....	83

Segunda parte: La teoría de la infracción

Capítulo 1 Introducción

§ 1. Teoría clásica.....	88
§ 2. Teoría neoclásica y teoría finalista.....	90
§ 3. Corrientes actuales.....	92

Capítulo 2 Delitos de comisión dolosos

§ 1. Acción.....	93
A. Introducción.....	93
B. Teorías.....	94
a. Acción causal o natural.....	94
b. Acción finalista.....	95
c. Acción social.....	98
d. Concepto personal de acción.....	99
C. Situación actual.....	100
D. Legislación nacional.....	102
E. Capacidad de realizar acciones.....	103
F. Ausencia de acción.....	105
G. Relación de causalidad.....	107
a. Teoría de la equivalencia de las condiciones.....	108
b. Teoría de la causalidad adecuada.....	110
c. Teoría de la imputación objetiva.....	111
d. Delitos de peligro concreto.....	115
e. Apreciación global.....	117
f. Legislación nacional.....	117
§ 2. Tipicidad.....	119
A. Tipo legal.....	119
B. Tipo legal, bien jurídico y norma.....	121
C. Tipicidad y antijuricidad.....	121

D. Elementos negativos del tipo legal.....	122
E. Tipo legal objetivo.....	123
a. Acción típica.....	124
b. Sujeto activo.....	124
c. Sujeto pasivo.....	125
d. Resultado.....	125
e. Elementos objetivos.....	125
f. Elementos normativos.....	126
F. Tipo legal subjetivo.....	127
a. Dolo.....	127
b. Elementos subjetivos.....	128
c. Consciencia.....	129
d. Voluntad.....	130
e. Dolo directo o intención.....	131
f. Dolo indirecto.....	131
g. Dolo eventual.....	132
h. Formas de dolo en relación con el momento de la decisión.....	133
G. Error de tipo.....	134
H. Arts. 21 y 25 inc. 3 CP.....	136
I. Consciencia de la relación de causalidad.....	138
J. Aberratio ictus.....	139
K. Dolus generalis.....	142
L. Error <i>in obiecto</i> / <i>in personam</i>	143
M. Clases de tipos legales.....	145
N. Sistemática de los tipos legales en la ley.....	149

§ 3. Tipo legal ampliado: proceso ejecutivo del delito..... 150

A. Nociones generales.....	150
B. Fundamento de la punibilidad de los actos no consumativos..	151
C. La tentativa en la legislación.....	153
a. Introducción.....	153
b. Elemento subjetivo.....	153
c. Elemento objetivo: comienzo de ejecución.....	154
d. Criterio formal objetivo.....	154
e. Formula de Frank y ensayos para precisarla.....	155

f. Criterio subjetivo.....	157
g. Idoneidad de la acción.....	157
h. No realización de la consumación.....	158
i. Causas que impiden la consumación.....	159
j. Tentativa y delito agotado.....	160
k. Delito imperfecto	160
D. Actos preparatorios.....	161
a. Noción.....	161
b. Fundamentos de su impunidad.....	161
c. Excepciones a la regla de la impunidad.....	162
E. Tentativa acabada e inacabada.....	164
F. El desistimiento espontáneo.....	165
G. El arrepentimiento activo.....	168
a. Definición.....	168
b. Reparación espontánea del daño.....	169
c. Espontaneidad del arrepentimiento.....	169
d. Fijación de la pena.....	170
H. Tentativa imposible.....	171
a. Noción.....	171
b. Aspectos subjetivo y objetivo.....	171
c. Causas que determinan la no consumación.....	173
d. Imposibilidad absoluta y relativa.....	173
e. Tentativa irreal o supersticiosa.....	174
f. Fijación de la pena.....	175
I. Delito putativo.....	175
J. Regulación de la pena en caso de tentativa.....	177
§ 4. Tipo legal ampliado: participación delictiva.....	178
A. Introducción.....	178
B. Participación y sus formas.....	189
C. Maneras de regular la participación.....	180
D. Autoría y participación: criterios diferenciadores.....	181
a. Generalidades.....	181
b. Criterio subjetivo.....	181
c. Criterio objetivo.....	183
E. Autoría.....	184
a. Noción de autor.....	184

b. Autor inimputable.....	186
c. Autoría mediata.....	186
d. Casos especiales de autoría mediata según la naturaleza de la infracción.....	188
F. Coautoría.....	190
a. Introducción.....	190
b. Realización de un acto ejecutivo.....	190
c. Autoría causal o accesoria.....	192
d. Intención común de cometer la infracción.....	193
e. Tentativa e instigación en la coautoría.....	194
G. Instigación.....	195
a. Noción.....	195
b. Medios utilizados por el instigador.....	195
c. Intención del instigador.....	196
d. Instigación de una o más personas.....	196
e. Casos especiales.....	197
f. Límites de la responsabilidad del instigador.....	198
g. Tentativa y consumación en la instigación.....	198
h. Agente provocador.....	199
H. Complicidad.....	199
a. Noción.....	199
b. Complicidad técnica e intelectual.....	200
c. Momento de la intervención del cómplice.....	201
d. Intención del cómplice.....	202
e. Límites de la responsabilidad del cómplice.....	202
f. Represión de la complicidad, cómplice primario y secundario.....	204
g. Fijación de la pena para los cómplices.....	207
h. Accesoriedad de la participación (<i>stricto sensu</i>)	208
i. Circunstancias materiales y personales.....	210
j. Participación en los delitos omisivos.....	211
§ 5. Antijuricidad.....	212
A. Definición.....	212
B. Ilícito y antijuricidad.....	212
C. Antijuricidad formal y material.....	213
D. Relación entre antijuricidad y tipicidad.....	214

E. Carácter objetivo de la antijuricidad.....	214
F. Causas de justificación.....	216
G. Error sobre las circunstancias materiales de las causas de justificación.....	218
H. Elementos subjetivos de las causas de justificación.....	220
I. Legítima defensa.....	221
a. Legítima defensa y sus fundamentos.....	221
b. Agresión.....	222
c. Agresión ilícita.....	223
d. Agresión inminente, actual o presente.....	223
e. Bienes o derechos protegidos.....	224
f. Necesidad racional de la defensa.....	225
g. Falta de provocación suficiente.....	228
h. Legítima defensa presunta.....	229
i. Legítima defensa imperfecta.....	231
j. Legítima defensa de terceros.....	232
J. Estado de necesidad.....	233
a. Regulación.....	233
b. Estado de necesidad y legítima defensa.....	233
c. Peligro.....	234
d. Actualidad del peligro.....	235
e. Imposibilidad de evitar el peligro de otra manera.....	235
f. Proporcionalidad.....	236
g. Bienes jurídicos.....	236
h. Preeminencia del bien salvado.....	237
i. Estado de necesidad culpable.....	240
j. Deber de soportar un peligro.....	241
k. Casos particulares.....	242
l. Elemento subjetivo.....	244
m. Conflicto de deberes jurídicos.....	244
n. Exceso en el estado de necesidad.....	246
K. Otras causas de justificación.....	246
a. Disposición de la ley.....	246
b. Cumplimiento de un deber.....	247
c. Ejercicio legítimo de un derecho.....	248
d. El cumplimiento de orden obligatoria de autoridad competente.....	252
e. Ejercicio legítimo de cargo público, de autoridad	

o de oficio.....	255
f. Ejercicio legítimo de un cargo o autoridad.....	256
g. Ejercicio legítimo de una profesión.....	258
L. Consentimiento.....	260
a. Introducción.....	260
b. Fundamento.....	260
c. Exclusión de la tipicidad.....	262
d. Acuerdo y consentimiento.....	263
e. Derechos de la persona irrenunciables.....	265
f. Casos de ineficacia del consentimiento.....	266
g. Requisitos del consentimiento.....	267
§ 6. Culpabilidad.....	269
A. Responsabilidad.....	269
B. No hay pena sin culpabilidad.....	272
C. Caso fortuito.....	275
D. Teorías sobre la culpabilidad.....	275
E. Criterios materiales de culpabilidad.....	277
F. Capacidad penal.....	281
a. Generalidades.....	281
b. Menores de edad.....	282
G. Imputabilidad: generalidades.....	284
a. Técnica legislativa.....	286
b. Noción de imputabilidad.....	288
c. Inimputabilidad.....	289
c.a. Enfermedad mental.....	289
c.b. Desarrollo psíquico incompleto o retardado.....	290
c.c. Trastorno mental transitorio.....	291
d. Actio libera in causa.....	292
e. Duda sobre el estado mental del agente.....	293
H. La llamada "imputabilidad disminuida".....	293
I. Excursus: Imputabilidad y pluralidad cultural.....	296
J. Error de prohibición.....	301
a. Generalidades.....	301
b. Regulación legislativa.....	302
c. Desconocimiento de la ley.....	304
d. Casos de error de prohibición.....	304

e. Error evitable.....	306
K. Estado de necesidad excluyente de la culpabilidad.....	307
L. Miedo invencible.....	308
M. Exceso en las causas de justificación o de inculpabilidad.....	308

Capítulo 3

Delitos de omisión propia dolosos

§ 1. Generalidades.....	309
§ 2. Comisión y omisión.....	310
§ 3. Tipicidad.....	311
A. Tipo legal objetivo.....	311
a. Existencia de la situación objetiva descrita en el tipo legal.....	312
b. Omisión de la acción esperada.....	
c. Posibilidad para el agente de efectuar el acto ordenado.....	312
B. Tipo legal subjetivo.....	313
§ 4. Tipos legales ampliados.....	314
§ 5. Antijuricidad.....	315
§ 6. Culpabilidad.....	315

Capítulo 4

Delitos de omisión impropia dolosos

§ 1. Generalidades.....	316
§ 2. Tipicidad.....	316
A. Tipo legal objetivo.....	316
a. Situación de hecho.....	316
b. Deber de garante.....	318
B. Tipo subjetivo.....	318
§ 3. Tipos legales ampliados.....	319
§ 4. Antijuricidad.....	319

§ 5. Culpabilidad.....	320
-------------------------------	------------

Capítulo 5

Delito culposo

§ 1. Introducción.....	320
§ 2. Tipicidad.....	322
A. Generalidades.....	322
B. Situación de hecho.....	324
C. Deber de cuidado.....	327
D. El principio de confianza.....	329
E. Causación de un resultado.....	330
F. Aspecto subjetivo.....	332
G. Previsibilidad.....	332
 § 3. Tipos legales ampliados.....	 334
§ 4. Antijuricidad.....	335
§ 5. Culpabilidad.....	335
§ 6. Delitos de omisión impropia culposos.....	336

Capítulo 6

Concurso de leyes y de delitos

A. Introducción.....	336
B. Unidad y pluralidad de acción.....	337
a. Concepto de acción.....	337
b. Criterios para determinar la unidad de acción.....	338
c. Casos de unidad de acción.....	339
d. Unidad de acción en los casos omisivos y en los culposos.....	341
C. Concurso ideal de delitos.....	341
a. Introducción.....	341
b. Naturaleza del concurso ideal.....	342
c. Concurso ideal, concurso aparente de leyes y concurso real de delitos.....	342

d. Unidad de acción y pluralidad de leyes violadas	343
e. Concurso ideal homogéneo (varias violaciones de la misma ley)	344
f. Fijación de la pena en caso de concurso ideal: legislación y doctrina extranjeras.....	345
g. Legislación nacional.....	345
D. Concurso real de delitos.....	346
a. Noción.....	346
b. Pluralidad de acciones.....	346
c. Concurso real homogéneo y heterogéneo.....	347
E. Fijación de la pena: principio de la absorción, acumulación de penas, penas accesorias.....	347
F. Delito continuado.....	348
a. Introducción.....	348
b. Naturaleza del delito continuado.....	349
c. Concepto del delito continuado.....	350
d. Elementos del delito continuado: pluralidad de acciones.....	350
e. Pluralidad de violaciones de normas que protegen el mismo bien jurídico.....	351
f. Realización de las acciones en momentos diversos.....	353
g. Identidad de resolución criminal.....	355
h. Fijación de la pena.....	356
G. Concurso aparente de leyes.....	356
a. Definición.....	356
b. Principios para resolver el concurso aparente, generalidades.....	358
c. Principio de identidad.....	359
d. Principio de alternancia.....	359
e. Principio de especialidad.....	361
f. Principio de subsidiaridad.....	363
g. Actos anteriores o posteriores impunes, como casos de subsidiaridad.....	364
h. Principio de consunción.....	364
BIBLIOGRAFÍA.....	366