

Índice

Dedicatoria	I
Prólogo	III

Capítulo I

EL CONCEPTO FINALISTA DE LA ACCIÓN

Críticas	2
1. Críticas al finalismo y defensa	8
2. Tipicidad y antijuridicidad	11
3. La evolución del tipo	13
4. La antijuridicidad y el injusto	13
5. Los tipos dolosos en el finalismo	16
6. Los tipos culposos en el finalismo	19
7. ¿Cuál es el cuidado necesario?	21
8. La culpabilidad y la relación con el delito	24
9. Relación entre el delito y el tipo penal	30
10. La finalidad y la faz subjetiva del tipo penal (tipo injusto). El dolo	31

Capítulo II

EL TIPO PENAL

1. Concepto	33
2. La adecuación típica y el cuerpo del delito	35

3. El tipo objetivo (faz objetiva). Elementos del tipo penal	38
3.1. Sujeto activo del tipo	39
3.2. Las personas jurídicas	39
3.3 Sujeto pasivo del tipo	42
3.4. El objeto	43
3.5. La conducta	44
3.6. Elementos normativos del tipo penal	47
3.7. Elementos subjetivos del tipo penal	48
3.7.1. El dolo como elemento subjetivo del tipo penal	51
3.7.1.1. Teorías sobre el dolo. Definición y elementos	58
3.7.1.2. El finalismo y el dolo	63
3.7.1.3. Definición y elementos	64
3.7.1.4 El elemento intelectual	65
3.7.1.5. El error de tipo	72
3.7.1.6. El error de tipo y el error de prohibición	74
3.7.1.7. El elemento volitivo	76
3.7.1.8. Clases de dolo	78
3.7.1.9. La presunción del dolo	86
3.7.2. El tipo penal culposo	88
3.7.2.1. La naturaleza jurídica de la culpa	95
3.7.2.2. Causas que originan la culpa	98
3.7.2.3 La violación del deber de cuidado	100
3.7.2.4. La culpa en el finalismo	106
3.7.2.5. El disvalor de la acción	107
3.7.2.6 Clases de culpa	112
3.7.3. Relación entre el dolo y la culpa	115
3.7.3.1. El dolo y la culpa en el Código Orgánico Integral Penal	119

3.7.3.2. Apreciación jurisprudencial del dolo culpa y preterintención	126
---	-----

Capítulo III

CLASIFICACIÓN DE LOS TIPOS PENALES

1. Clasificación por su estructuración	130
1.1. Tipos básicos	130
1.2. Tipos especiales	131
1.3. Tipos subordinados	133
1.4. Tipos elementales y compuestos	135
1.5. Tipos completos e incompletos	137
1.6. Tipos autónomos y en blanco	138
2. Clasificación por el sujeto activo	142
3. Clasificación por el bien jurídico	143
3.1. Tipos de daño y de peligro	146
3.2. Peligro efectivo y peligro presunto	148
4. Clasificación por su contenido	149
4.1. De resultado material y formal	149
4.2. Tipos abiertos y cerrados	150
4.3. De acción, omisión y de comisión por omisión	150
4.4. Tipos instantáneos, permanentes y de efectos permanentes	152

Capítulo IV

LA TENTATIVA

1. El iter criminis	160
1.1. La fase interna	161
1.2. La fase intermedia	161
1.3. La fase externa	163

2. Fundamentos de la incriminación de la tentativa	165
3. Elementos de la tentativa	167
4. La autonomía de la tentativa	172
5. Efectos del desistimiento con respecto al concurso eventual de sujetos	177
8. La tentativa en los delitos de omisión y de comisión por omisión	183
9. Apreciación jurisprudencial en materia de tentativa	185
10. Resolución de la Corte Suprema por tentativa de asesinato	186

Capítulo V

LA PARTICIPACIÓN

1. Autor	193
1.1 Autor material	193
1.2. Autor intelectual	194
1.3. Autor mediato	196
1.4. Coautores	197
2. El agente provocador	200
3. Cómplices	203
3.1. Formas de complicidad	205
4. La estructura actual de la autoría en el COIP	209
5. La excusa absolutoria por razones de parentesco o conyugales	210
5.1. Algunos aspectos sobre la coparticipación	211
5.2. Delito diverso al acordado	214
6. La comunicación de las circunstancias en los copartícipes	215
7. Complicidad en tentativa	218

8. El criterio jurisprudencial con respecto a los particulares en los delitos propios	218
---	-----

Capítulo VI

LA ANTIJURIDICIDAD

1. Concepto	222
2. La antijuridicidad como valoración	223
3. Relación de la tipicidad con la antijuridicidad	225
4. La Antijuridicidad	229
5. Antijuridicidad y causas de justificación	229
6. La antijuridicidad y su fundamentación	230
7. De las causas de justificación	233
7.1. El consentimiento del interesado	233
7.2. Bienes disponibles	235
7.3. Principio del interés preponderante o actuación del derecho	237
7.4. El cumplimiento de la ley	238
7.5. La orden como causa justificante	243
7.6. Ejercicio legítimo de un derecho	249
7.7. Ejercicio legítimo de un cargo	253
7.8. Ejercicio legítimo de una profesión	254
7.9. Las causas supraleales de justificación	257
7.10. Los <i>offendiculae</i>	264
7.11. La legítima defensa. Concepto y fundamentación	268
7.11.1. Teorías que consideran a la legítima defensa como causa de justificación	271
7.11.2. Teoría del derecho de necesidad	272
7.11.3. Bienes jurídicos susceptibles de defensa	275

7.11.4. Jurisprudencia	282
7.11.5. Jurisprudencia en caso de excusa por injurias graves inferidas contra la honra y dignidad	284
7.11.6. La legítima defensa personal	285
7.11.7. Requisitos	286
7.11.8. La agresión ilegítima	289
7.11.9. La agresión	289
7.11.10. La agresión como acto humano	290
7.11.11. La agresión actual o inminente	292
7.11.12. Ilegitimidad de la agresión	294
7.11.13. La defensa contra los abusos de autoridad y de los agentes de ésta	295
7.11.14. Necesidad racional del medio empleado para impedir la o repelerla	299
7.11.15. La falta de provocación suficiente de parte del que se defiende	304
7.11.16. La legítima defensa presunta	308
7.11.17. La defensa presunta en el Ecuador	312
7.11.18. La legítima defensa de terceros	315
8. El estado de necesidad	318
8.1. Concepto	320
8.2. Algunos ejemplos	321
8.3. Apreciación histórica y evolución teórica	322
8.4. Teorías subjetivas	324
8.5. Teorías objetivas	324
8.6. Elementos del estado de necesidad	325
8.7. Requisitos	326
8.8. El estado de necesidad en el Código Penal de 1971	333

*Capítulo VII***LA CULPABILIDAD COMO JUICIO DE REPROCHE
AL AUTOR**

1. Fundamentos de la culpabilidad	340
2. Fundamentos dogmáticos del concepto de culpabilidad	344
2.1 Concepción psicológica de la culpabilidad	345
2.2 La concepción normativa de la culpabilidad	346
2.3. La concepción normativa de la culpabilidad y el finalismo	347
3. Contenido y estructura de la culpabilidad	350
4. Elementos de la culpabilidad	354
4.1. La capacidad de culpabilidad	357
4.1.1. La minoridad como incapacidad de culpabilidad	357
4.1.2. La sordomudez	358
4.1.3. Incapacidad de culpa por perturbaciones psíquicas	358
4.1.4. Perturbaciones psíquicas morbosas	359
4.1.5. El trastorno profundo de la conciencia	360
4.1.6. La oligofrenia	361
4.1.7. Otras anomalías psíquicas graves	361
4.1.8. La capacidad de culpabilidad disminuida	362
4.1.9. La embriaguez	362
4.1.10. Las actio libera in causa	363
4.2. El conocimiento de la ilicitud	364
4.2.1. Contenido de la conciencia de la ilicitud	365
4.3. La exigibilidad de la conducta adecuada al Derecho	373
4.3.1. La exigibilidad de la conducta en el Derecho Penal ecuatoriano	375

4.3.2. Fundamento de la inexigibilidad como causa de inculpabilidad	377
4.3.3. El estado de necesidad como causa de inculpabilidad	378
4.3.4. Limitación del estado de necesidad	381
4.4. El exceso en la legítima defensa	384
4.5. La obediencia jerárquica como causa de inculpabilidad	385
4.6. La colisión de deberes y la inexigibilidad como causas supralegales de inculpabilidad	388

Capítulo VIII

DERECHO PENAL, CRIMINOLOGÍA Y POLÍTICA CRIMINAL

1. Introducción	393
2. Crisis del Derecho Penal y de la pena	396
3. El movimiento de liberación en el área penal y hasta en la religión	401
4. Legalidad de las penas y exigencias del poder político	408
5. Una redefinición del discurso de las penas	410
5.1. Un breve recuento	411
5.2. Pena y estructura social en el Ecuador	418
5.3. Criminología y positivismo	422
5.4. El pretendido modelo integrado de Ciencia Penal	427
5.5. El cambio del paradigma etiológico	429
5.6. La desmitificación del Derecho Penal	431
5.7. Abolicionismo y justificacionismo penal	436
5.8. Un Derecho Penal mínimo	441
6. Dogmática penal y criminología	443
7. El Derecho Penal y la nueva criminología	446

8. Algunas propuestas para un nuevo Derecho Penal	455
9. La política criminal alternativa desde la perspectiva crítica	460
10. Bases para una política criminal de las clases subalternas	461
Bibliografía	467