

MANUEL CANCIO MELIÁ  
Catedrático de Derecho Penal  
Universidad Autónoma de Madrid

# CONDUCTA DE LA VÍCTIMA E IMPUTACIÓN OBJETIVA EN DERECHO PENAL

*Estudio sobre los ámbitos de responsabilidad de  
víctima y autor en actividades arriesgadas*

*Tercera edición ampliada*

*Prólogos de*

AGUSTÍN JORGE BARREIRO †  
Catedrático de Derecho Penal  
Universidad Autónoma de Madrid  
España

GONZALO D. FERNÁNDEZ  
Profesor Emérito de Derecho Penal  
Universidad de la República  
Uruguay

2022

editorial  
**IB** de **f**  
Montevideo - Buenos Aires

*Julio César Faira - Editor*

Colección: *Maestros del Derecho Penal*, N° 65

Dirigida por: Gonzalo D. Fernández, catedrático de Derecho Penal en la Facultad de Derecho de la Universidad de la República Oriental del Uruguay.

Coordinada por: Gustavo Eduardo Aboso, profesor de Derecho Penal, Parte general, en las Universidades de Buenos Aires y de Belgrano, República Argentina.

I.S.B.N.: 978-9915-650-46-3

En Buenos Aires, República Argentina:

© Euros Editores S.R.L.

Av. Congreso 4744 (C1431AAP) - Tel./Fax: (005411) 4522-1483

e-mail: [euroseditores@fibertel.com.ar](mailto:euroseditores@fibertel.com.ar)

[www.euroseditores.com](http://www.euroseditores.com)

En Montevideo, República Oriental del Uruguay:

© B de F Ltda.

Buenos Aires 671 (CP 11000) - Tel./Fax: (00598) 2916-5238

e-mail: [bdef@netgate.com.uy](mailto:bdef@netgate.com.uy)

[www.editorialbdef.com](http://www.editorialbdef.com)

*Hecho el depósito que establece la ley. Derechos reservados.*

Impreso en la Argentina en el mes de abril de 2022 por:

*Elías Porter Talleres Gráficos,*

Plaza 1202, Ciudad autónoma de Buenos Aires

[www.porter.com.ar](http://www.porter.com.ar)

*A Marivi*



## ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	XV
NOTA PREVIA .....	XIX
NOTA PREVIA A LA SEGUNDA EDICIÓN.....	XXI
NOTA PREVIA A LA TERCERA EDICIÓN .....	XXIII
PRÓLOGO A LA PRIMERA EDICIÓN.....	XXV
PRÓLOGO A LA TERCERA EDICIÓN.....	XIX

### § 1. INTRODUCCIÓN

I. El problema .....	1
II. Constelaciones de casos.....	8
A. Conducta posterior de la víctima .....	9
B. Conductas simultáneas de víctima y autor.....	18

#### *Primera Parte*

### ALGUNOS PRESUPUESTOS DEL ANÁLISIS

Introducción.....	29
-------------------	----

### § 2. LA REGULACIÓN JURÍDICO-PENAL DE LA INTERVENCIÓN EN UN SUICIDIO AJENO COMO NORMATIVA ESPECIAL

I. Planteamiento .....	31
II. El alcance de los límites a la disposición de la víctima sobre su propia vida.....	32

A. La incriminación de la intervención en un suicidio ajeno como punto de partida .....	32
B. Límites de las normas especiales: la intervención en un suicidio ajeno como regulación específica .....	37

### § 3. LA NORMATIVIZACIÓN DE LA TEORÍA DEL TIPO OBJETIVO

I. Planteamiento .....	47
II. Imputación objetiva y comportamiento típico .....	53
A. Imputación objetiva y principio del riesgo .....	53
B. Imputación objetiva y tipicidad objetiva .....	60
C. ¿Imputación “objetiva”? .....	69
D. La teoría de la imputación objetiva y sus distintas raíces.....	74

### *Segunda Parte*

#### MODELOS DOGMÁTICOS DE SOLUCIÓN EN DOCTRINA Y JURISPRUDENCIA

Introducción .....	95
--------------------	----

### § 4. PRIMERAS FORMAS DE TRATAMIENTO DOGMÁTICO DEL COMPORTAMIENTO DE LA VÍCTIMA

I. “Compensación de culpas”, “conurrencia de conductas” y causalidad .....	104
A. De la no compensación de culpas a la “conurrencia de culpas” .....	105
B. Puntos críticos de la “conurrencia de culpas” .....	134
II. Otras soluciones específicas dentro de la dogmática del delito imprudente .....	155
A. Falta de previsibilidad .....	156
B. Ubicación del problema en el elemento del “deber objetivo de cuidado” .....	170

## § 5. CONSENTIMIENTO

I. Una misma idea en diferentes formulaciones	
dogmáticas.....	177
A. Introducción.....	177
II. El consentimiento como causa de justificación y la “doctrina de la ponderación” .....	179
III. La perspectiva subjetiva de la víctima y sus problemas .....	187
A. El consentimiento en sentido estricto .....	187
B. Otras manifestaciones de la idea de la aceptación de la víctima .....	198
C. Problemas de la perspectiva subjetiva.....	203

§ 6. “PARTICIPACIÓN EN UNA AUTOPUESTA EN PELIGRO”  
Y “HETEROPUESTA EN PELIGRO CONSENTIDA”

I. Planteamiento .....	225
A. La diferenciación desarrollada por Roxin .....	225
B. Contexto sistemático .....	230
C. Recepción.....	231
II. Fundamentos y crítica.....	242
A. El “argumento de la participación” .....	243
B. ¿Diferencias cualitativas entre “participación en una autopuesta en peligro” y “heteropuesta en peligro consentida”? .....	253
C. Crítica de la diferenciación .....	266

§ 7. VICTIMOLOGÍA, “VICTIMODOGMÁTICA”  
Y “PRINCIPIO VICTIMOLÓGICO”

I. Presupuestos y planteamiento .....	285
A. Victimología y victimodogmática .....	286
B. Victimodogmática y política criminal .....	296
II. Dogmática y victimodogmática .....	308
A. Elementos esenciales de la victimodogmática ...	308
B. Puntos débiles de las aproximaciones victimodogmáticas.....	315

*Tercera Parte*LA VÍCTIMA EN EL SISTEMA DE  
IMPUTACIÓN OBJETIVA

Introducción .....	339
--------------------	-----

§ 8. FUNDAMENTOS: SOBRE ALGUNAS  
CONCEPCIONES DOGMÁTICAS DE LA  
“AUTORRESPONSABILIDAD” DE LA VÍCTIMA

I. Planteamiento .....	341
II. Tres paradigmas en torno a la autorresponsabilidad de la víctima.....	348
A. La autorresponsabilidad como principio prejurídico (Zaczyk).....	348
B. La autorresponsabilidad como magnitud determinada de modo puramente funcional dentro del sistema dogmático .....	358
C. La autorresponsabilidad como punto de partida material del sistema de imputación ...	363

§ 9. LÍNEAS FUNDAMENTALES DEL TRATAMIENTO  
DOGMÁTICO DE LA CONDUCTA DE LA VÍCTIMA:  
IMPUTACIÓN A LA VÍCTIMA E IMPUTACIÓN OBJETIVA

I. La imputación a la víctima .....	374
A. Rasgos esenciales .....	377
B. Contexto sistemático .....	397
C. Excurso: autorresponsabilidad y situaciones especiales de garantía .....	413
II. La intervención de la víctima en otros sectores de la teoría de la imputación objetiva .....	422
A. Conducta de la víctima e imputación objetiva del comportamiento.....	423
B. Conducta de la víctima e imputación objetiva del resultado .....	442

§ 10. LÍMITES DE LA IMPUTACIÓN A LA VÍCTIMA:  
SITUACIONES DE SUPERIORIDAD DEL AUTOR

I. Planteamiento .....	469
II. Intervenciones típicas del autor en la esfera de la víctima .....	479
A. Defectos de responsabilidad de la víctima .....	479
B. Defectos cognitivos de la víctima .....	493

§ 11. *ADDENDA* A LA SEGUNDA EDICIÓN

I. Introducción .....	507
II. Algunos nuevos supuestos en la jurisprudencia...	509
III. Nuevas aportaciones en la doctrina española.....	517
A. La recepción de la figura de la “participación en una autopuesta en peligro” .....	521
B. Conducta de la víctima, reparto de ámbitos de responsabilidad y teoría del tipo .....	524
IV. Epílogo .....	530

§ 12. *ADDENDA* A LA TERCERA EDICIÓN.  
COMENTARIOS DE SENTENCIAS

I. Acerca de la competencia de la víctima. Comentario a la Sentencia de la Cámara Nacional de Casación Penal, Sala I, de 6.12.2005 (caso Mansilla, Daniel Alejandro) .....	531
A. El caso y sus problemas .....	531
B. La teoría de la imputación objetiva: algunas líneas básicas .....	534
C. ¿Competencia de la víctima? .....	538
D. Principio de confianza.....	549
E. Conclusión.....	565
II. Transmisión sexual de VIH: imputación objetiva y subjetiva. Comentario a la Sentencia 690/2019, de 11 de marzo, del Tribunal Supremo español ...	567
A. Introducción.....	567
B. VIH y responsabilidad penal.....	572

C. Imputación objetiva: autorresponsabilidad y fenomenología .....	576
D. Imputación subjetiva: dolo.....	585
E. <i>In dubio pro reo</i> y causas de atipicidad.....	596
F. Conclusiones .....	601
BIBLIOGRAFÍA .....	603