

UJALA JOSHI JUBERT

Profesora de Derecho penal y Criminología
Universidad de Barcelona

LA DOCTRINA DE LA
ACTIO LIBERA IN CAUSA
EN DERECHO PENAL

*Ausencia de acción o inimputabilidad
provocadas por el sujeto*

Preámbulo de

MIRENTXU CORCOY BIDASOLO

Segunda edición

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

2024

Julio César Faira - Editor

ÍNDICE

ÍNDICE DE ABREVIATURAS.....	XVII
NOTA A LA PUBLICACIÓN.....	XXI
NOTA PRELIMINAR	XXV
PRÓLOGO	XXVII
PREÁMBULO A LA SEGUNDA EDICIÓN.....	XXXI

INTRODUCCIÓN

1. Justificación del tema.....	1
2. Estructura y presupuestos del trabajo	6
2.1. Estructura.....	6
2.2. Presupuestos	7

PARTE I

CONCEPTO Y ÁMBITO DE *ACTIO LIBERA IN CAUSA*

DELIMITACIÓN DE FIGURAS AFINES

Capítulo 1

CONCEPTO DE *ACTIO LIBERA IN CAUSA*

1. Introducción.....	15
1.1. El problema del concepto, ámbito y solución en la <i>alic</i>	15
1.2. Primer concepto de <i>alic</i>	16

2. Algunas consideraciones sobre el concepto de <i>actio libera in causa</i>	19
2.1. Problemática.....	19
2.2. Primera postura	20
2.3. Segunda postura.....	48
2.4. Tercera postura	49
3. Conclusión	50

Capítulo 2

ÁMBITO DE LA *ALIC* (O EXTENSIÓN DEL PRINCIPIO MATERIAL DE LA *ALIC*)

1. Introducción.....	53
2. Ámbito de aplicación de la <i>alic</i>	56
2.1. Origen actual de la discusión.....	56
2.2. ¿Es posible aplicar los principios de la <i>alic</i> a la provocación de la ausencia de acción?	58
2.3. ¿Es la provocación de la concurrencia de los presupuestos de una causa de exculpación un caso de <i>alic</i> ?.....	66
2.4. ¿Constituye la provocación de una causa de justificación un supuesto de <i>alic</i> ?.....	70
2.5. ¿Puede aplicarse la <i>alic</i> a otros ámbitos de la teoría del delito?.....	78
3. Conclusión: ámbito de la <i>alic</i>	89

Capítulo 3

DISTINCIÓN ENTRE *ALIC* Y FIGURAS AFINES

1. Introducción.....	91
2. <i>Alic</i> y dolo antecedente y dolo subsiguiente	92
3. <i>Alic</i> y <i>dolus generalis</i>	93
4. <i>Alic</i> y error de prohibición	95
5. <i>Alic</i> y culpa inconsciente.....	100
6. <i>Alic</i> y autoría mediata: remisión.....	104
7. <i>Alic</i> y <i>versari in re illicita</i>	104
8. <i>Alic</i> y el delito de conducción bajo los efectos de bebidas alcohólicas.....	106
9. <i>Alic</i> y el delito de embriaguez plena (<i>vollrauschtatbestand</i>).....	109
10. Conclusión	112

Balance de la Parte I

TOMA DE POSICIÓN

<i>Toma de posición</i>	115
-------------------------------	-----

PARTE II

MODELOS DE IMPUTACIÓN
PROPUESTOS PARA LA
ALIC-INIMPUTABILIDAD Y
AUSENCIA DE ACCIÓN

Introducción

PROPUESTAS DE SOLUCIÓN PARA
LA ALIC-INIMPUTABILIDAD Y
LA ALIC-AUSENCIA DE ACCIÓN

<i>Propuestas de solución para la alic-inimputabilidad y la alic-ausencia de acción</i>	121
---	-----

Capítulo 4

SISTEMAS DE IMPUTACIÓN EXTRAORDINARIA:
LOS MODELOS DE LA EXCEPCIÓN

1. Concepto y principios comunes.....	129
1.1. Planteamiento.....	129
1.2. Principales modelos de la excepción: enumeración	131
2. El método de la reducción teleológica: el modelo propuesto por Hruschka.....	133
2.1. Puntos básicos del sistema teórico de Hruschka.....	133
2.2. Las inconsistencias de la teoría de la anticipación	134
2.3. El argumento del origen histórico	137
2.4. El argumento basado en la existencia de una costumbre	139
2.5. La justificación normológica	140
3. Otros modelos de la excepción	153
3.1. El modelo de la subrogación: la propuesta de Kindhäuser	153

3.2. Otros modelos de la excepción	164
4. Conclusión	167

Capítulo 5

SISTEMAS DE IMPUTACIÓN ORDINARIA: LOS MODELOS DEL INJUSTO TÍPICO

1. Principios comunes	173
2. La acción precedente como acción de tentativa.....	176
2.1. La tentativa comienza en la acción precedente ...	176
2.2. Modelos basados en la distinción entre hecho y acción precedente: ¿modelos de la excepción o del injusto típico?	178
3. La <i>actio libera in causa</i> como subgrupo de la autoría mediata	184
3.1. Paralelismos entre la autoría mediata y la <i>alic-</i> inimputabilidad/ausencia de acción	184
3.2. Contraargumentos	187
4. Conclusión	196
5. <i>Excurso</i> : otros modelos de imputación. Supuestos especiales de <i>actio libera in causa</i> : <i>omissio libera in</i> <i>causa in agendo</i> y <i>actio libera in causa in omittendo</i> ..	199
5.1. Planteamiento.....	199
5.2. Modelos de imputación para la <i>omissio libera</i> <i>in causa in agendo</i>	203
5.3. Modelos de imputación para la <i>actio libera in</i> <i>causa in omittendo</i> (omisión-acción).....	221
5.4. Conclusiones del <i>excurso</i> I	235

Capítulo 6

OTRAS SOLUCIONES DOCTRINALES

1. Posturas críticas frente a la figura de la <i>actio libera</i> <i>in causa</i>	239
1.1. La solución de la impunidad: la propuesta de <i>Katzenstein</i>	240
1.2. La <i>actio libera in causa</i> , una estructura o bien superflua o bien ilícita: la posición de Horn	246
1.3. El recurso a los preceptos de la parte especial del Código Penal alemán: la aplicación del delito	

de embriaguez plena (“ <i>vollrauschtatbestand</i> ”). La solución propuesta por Paeffgen y Hettinger..	253
2. Las soluciones fuera de la dogmática penal	260
2.1. Principios comunes	260
2.2. La solución de la responsabilidad dialogal: el modelo propuesto por Neumann	260
3. Conclusión	275

Capítulo 7

ALGUNOS MODELOS LEGALES Y
SOLUCIONES DE LA JURISPRUDENCIA

1. Modelos legales de la parte general del Código Penal.....	279
1.1. La <i>actio libera in causa</i> en el Código Penal suizo	280
1.2. La <i>actio libera in causa</i> en el Código Penal austríaco.....	280
1.3. La <i>actio libera in causa</i> en el Código Penal italiano	281
2. La <i>actio libera in causa</i> en la jurisprudencia española: principios generales	282
2.1. Delimitación del objetivo de este apartado	282
2.2. ¿Acoge la doctrina del T.S. una de las soluciones propuestas por la doctrina para la <i>alic</i> ?.....	283
2.3. Otros problemas en la aplicación de la <i>alic</i> por la jurisprudencia.....	290
2.4. <i>Actio libera in causa</i> , conducción bajo los efectos de bebidas alcohólicas y trastorno mental transitorio: introducción a la problemática	293
3. Conclusión	294

Balance de la Parte II

FUNDAMENTACIÓN DE LA
PUNICIÓN DE LA *ALIC*

<i>Toma de posición</i>	301
1. ¿Es necesario castigar a los autores de una <i>alic</i> ? ...	301
2. Estructura de la <i>actio libera in causa</i> : fundamentación que se propone.....	305

PARTE III

ESTRUCTURA DE LA IMPUTACIÓN
EN LA ALIC-INIMPUTABILIDAD Y
EN LA ALIC-AUSENCIA DE ACCIÓN

Introducción

<i>Introducción</i>	317
---------------------------	-----

Capítulo 8

LA RELACIÓN DE CAUSALIDAD

1. Objetivos de este capítulo	322
2. ¿Relación de causalidad entre el “comportamiento” en estado defectuoso (acción defectuosa) y el resultado?	323
3. ¿Relación de causalidad entre la provocación de la propia incapacidad y el resultado?	324
3.1. Planteamiento	324
3.2. Argumentos a favor y en contra de la relación de causalidad	325
4. Conclusión. Toma de posición	335

Capítulo 9

ESTRUCTURA DE LA IMPUTACIÓN
OBJETIVA (I): LA ACCIÓN DEFECTUOSA
COMO ACCIÓN DE TENTATIVA

1. Introducción	339
2. Argumentos en favor de considerar a la acción defectuosa como primera acción típicamente relevante. Crítica	342
2.1. Primer argumento: cuando el autor provoca su inimputabilidad no está comenzando a matar ...	343
2.2. Segundo argumento: la previsión (dolosa o imprudente) del resultado no convierte a la acción precedente en una tentativa de delito.....	348
2.3. Tercer argumento: la existencia de una relación causal y final entre acción precedente y resultado no convierte a aquella en acción típica	350
2.4. Cuarto argumento: hechos similares deben valorarse de forma igual	351

2.5. Quinto argumento: la provocación de la inimputabilidad no debe cambiar los criterios sobre el comienzo de la tentativa	353
2.6. Sexto argumento: la acción defectuosa es la única que reúne los requisitos de inmediatez temporal y de puesta en peligro inmediata	356
2.7. Conclusión: consecuencias e inconsecuencias del modelo de la excepción	362
3. ¿Es el modelo de la excepción compatible con los principios del derecho penal moderno?	364
3.1. Introducción	364
3.2. Principio de coincidencia	368
3.3. Infracción del principio de legalidad.....	389
3.4. ¿Es el modelo de la excepción compatible con los principios del Derecho Penal moderno?	394
4. Conclusión	395

Capítulo 10

ESTRUCTURA DE LA IMPUTACIÓN
OBJETIVA (II): LA ACCIÓN DE PROVOCACIÓN
COMO ACCIÓN DE TENTATIVA

1. Introducción	399
2. Argumentos en favor de considerar a la acción precedente como primera acción típicamente relevante. Crítica	400
2.1. Primer argumento: <i>causa causae est causa causati</i>	400
2.2. Segundo argumento: la acción precedente representa la puesta en peligro inmediata y/o directa del bien jurídico según el plan del autor ..	402
2.3. Tercer argumento: si la <i>alic</i> es un caso de autoría mediata y en esta la tentativa da comienzo cuando el autor mediato incide sobre el instrumento, entonces lo mismo sucede en la <i>alic</i>	408
3. Conclusión: consecuencias e inconsecuencias de situar el inicio de la tentativa en la acción precedente.....	411
4. ¿Es compatible el modelo del injusto típico con otras categorías del delito?	413

4.1. Introducción	413
4.2. Tentativa acabada y consumación en la <i>alic</i> según el modelo del injusto típico	414
5. Conclusión comienzo y fin de la tentativa en la <i>alic</i> toma de posición	419

Capítulo 11

LA IMPUTACIÓN SUBJETIVA

1. Introducción: planteamiento del problema	425
2. ¿Cuándo concurre una <i>alic</i> -dolosa según la doctrina?.....	426
2.1. Posición doctrinal que exige doble dolo.....	427
2.2. Otras posiciones doctrinales en torno a la <i>alic</i> dolosa	433
3. ¿Cuándo concurre, según la doctrina, una <i>alic</i> - imprudente?	436
3.1. Posición que estima que la <i>alic</i> -imprudente es superflua	437
3.2. Presupuestos de la <i>alic</i> -imprudente según la doctrina	439
4. <i>Alic</i> -dolosa y <i>alic</i> -imprudente en los casos límite. Posición que se estima correcta	441
4.1. Planteamiento del problema	441
4.2. Dolo e imprudencia en la provocación de la propia inimputabilidad.....	446
4.3. Dolo e imprudencia en la provocación de la propia incapacidad de acción	452

Balance de la Parte III

ESTRUCTURA DE LA IMPUTACIÓN EN LA *ALIC*

<i>Estructura de la imputación en la alic</i>	455
CONCLUSIONES FINALES.....	457
BIBLIOGRAFÍA CITADA.....	467