

**E. RAÚL ZAFFARONI**

**NILO BATISTA**

Catedrático de Direito Penal e Criminologia da Universidade de Buenos Aires. Dr. HC pela Univ. do Estado do Rio de Janeiro. Vice-presidente da Associação Internacional de Direito Penal. Ministro da Corte Suprema da Nação Argentina.

Professor titular de Direito Penal que foi da Universidade Federal do Rio de Janeiro, da Universidade do Estado do Rio de Janeiro e da Universidade Candido Mendes. Presidente do Instituto Carioca de Criminologia. Advogado.

**ALEJANDRO ALAGIA**

**ALEJANDRO SLOKAR**

Professores Adjuntos de Direito Penal da Universidade de Buenos Aires

# **Direito Penal Brasileiro**

**Segundo volume**

**Tomo II**

**Teoria do delito: antijuridicidade e  
justificação, imputabilidade, culpabilidade e  
exculpação, autoria e participação,  
tentativa e concurso de crimes**



**Editora Revan**

Copyright @ 2017 by E. Raúl Zaffaroni, Nilo Batista,

Alejandro Alagia, Alejandro Slokar.

Todos os direitos reservados no Brasil pela Editora Revan  
Ltda. Nenhuma parte desta publicação poderá ser  
reproduzida, seja por meios mecânicos ou eletrônicos, seja via  
cópia xerográfica, sem autorização prévia da editora.

Revisão  
Roberto Teixeira  
Pedro Aguiar

Capa  
João Paulo Batista  
sobre *layout* de Cristina Rebello (capa do vol. I),  
a gravura *Os presos* de Oswaldo Goeldi, com autorização da A.A.C.Oswaldo Goeldi

Impressão  
(Em papel off-set 75g., após paginação eletrônica, em tipo ITC Garamond Std, c. 11/13)  
Divisão Gráfica da Editora Revan

CIP-Brasil. Catalogação-na-fonte  
Sindicato Nacional dos Editores de Livros, RJ.

---

Z22d

Zaffaroni, Eugenio Raúl, 1940-  
Direito penal brasileiro, volume 2, tomo 2 / Eugenio Raúl  
Zaffaroni, Nilo Batista ; Alejandro Alagia ; Alejandro Slokar. --  
1. ed. -- Rio de Janeiro : Revan, 2017.  
620 p. : il. ; 23 cm.

Sequência de: Direito penal brasileiro, volume 2, tomo 1  
Continua com: Direito penal brasileiro, volume 2, tomo 2  
'Teoria do delito: antijuridicidade e justificação, imputabilidade,  
culpabilidade e exculpação, autoria e participação, tentativa e  
concurso de crimes'

Inclui bibliografia e índice  
ISBN: 978-85-7106-591-8

1. Direito penal - Brasil. I. Zaffaroni, Eugenio Raúl. II. Alagia,  
Alejandro. III. Slokar, Alejandro. IV. Título.

17-40606

CDU: 343(81)

23/03/2017

23/03/2017

---

# Índice

## SEGUNDO VOLUME

### TOMO II

## TEORIA DO DELITO: ANTIJURIDICIDADE E JUSTIFICAÇÃO, IMPUTABILIDADE, CULPABILIDADE E EXCULPAÇÃO, AUTORIA E PARTICIPAÇÃO, TENTATIVA E CONCURSO DE CRIMES

### **CAPÍTULO XVIII: ANTIJURIDICIDADE 13**

#### **§ 40. Fundamentos e relação com a antinormatividade 18**

I. A dialética entre antinormatividade e exercício de direitos 18

II. Antijuridicidade e unidade do ordenamento jurídico 30

III. Antijuridicidade material e formal 34

IV. Antijuridicidade objetiva e injusto pessoal 40

V. O critério objetivo como delimitação da justificação 48

### **CAPÍTULO XIX: JUSTIFICAÇÃO 51**

#### **§ 41. Legítima defesa 59**

I. Debate ideológico fundamentador 59

II. A racionalidade da legítima defesa 65

III. Casos duvidosos de necessidade racional (inclusive nos *offendicula*) 77

IV. Objetos (“direitos”) legitimamente defensáveis 83

V. A agressão injusta 89

- VI. Limites da reação defensiva 96
- VII. Legítima defesa e provocação 100
- VIII. A defesa do Estado 103
- IX. Legítima defesa presumida? 105

#### **§ 42. Estado de necessidade e outras justificativas 107**

- I. Necessidade justificante e exculpante 107
- II. Requisitos do estado de necessidade 115
- III. A atuação oficial direta ou do particular – por delegação ou autorização – como possíveis exercícios de um direito 126
- IV. Outros possíveis exercícios de direito 131
- V. Legítima defesa e estado de necessidade contra a atuação oficial ilícita 141
- VI. Concurso de causas de justificação 149

### **CAPÍTULO XX: CULPABILIDADE: CONCEITO, POSIÇÃO SISTE- MÁTICA E FUNÇÕES 151**

#### **§ 43. Culpabilidade pela vulnerabilidade 160**

- I. Conceito de culpabilidade 160
- II. Culpabilidade ou equivalente funcional da perigosidade? 173

#### **§ 44. O debate conceitual da culpabilidade como dissolução discursiva 178**

- I. A renormativização da culpabilidade 178
- II. O normativismo em suas versões de autor 181
- III. Deslocamentos para a “razão de Estado” 188
- IV. A culpabilidade no preventivismo funcionalista 191

V. Estruturas complexas 200

**§ 45. Componentes positivos da culpabilidade 202**

I. Espaço de autodeterminação 202

II. Possibilidade de compreensão da ilicitude 210

III. Esforço por vulnerabilidade 221

**CAPÍTULO XXI: IMPUTABILIDADE 225**

**§ 46. Imputabilidade (capacidade psíquica de culpabilidade: de compreensão da ilicitude e de autodeterminação segundo tal compreensão) 239**

I. Conceito de imputabilidade 239

II. Posição sistemática da imputabilidade na teoria do delito 241

III. Inimputabilidade por imaturidade 251

IV. Inimputabilidade e semi-imputabilidade por doença mental ou desenvolvimento mental incompleto ou retardado 255

V. Segue. Questões especiais: os quadros psicóticos 268

VI. Segue. Questões especiais: epilepsias, demências e patologias orgânicas 270

VII. Segue. Questões especiais: psicopatias 273

VIII. Segue. Questões especiais: os quadros neuróticos 278

IX. Segue. Questões especiais: surdos-mudos e descendentes dos povos originários (ameríncolas) 280

X. Segue. Questões especiais: emoção e paixão; condutas impulsivas; compulsão 284

XI. Segue. Questões especiais: influência do grupo sobre o indivíduo 290

- XII. Inimputabilidade e semi-imputabilidade por embriaguez 292
- XIII. Inimputabilidade e semi-imputabilidade por dependência ou abuso de drogas ilícitas 305
- XIV. O tempo da inimputabilidade: teoria da actio libera in causa (a.l.i.c.) 310

## **CAPÍTULO XXII: EXCULPAÇÃO 319**

### **§ 47. Exculpação por supressão do espaço de autodeterminação 328**

- I. A exigibilidade como fundamento geral 328
- II. Coação moral irresistível 330
- III. Obediência hierárquica 339
- IV. O estado de necessidade exculpante 349
- V. O estado de necessidade exculpante putativo 362
- VI. O excesso escusável na legítima defesa 364
- VII. O excesso no estado de necessidade 365

### **§ 48. Exculpação por supressão da possibilidade de compreensão da ilicitude 367**

- I. Fundamento e quadro geral dos erros exculpantes 367
- II. Vencibilidade (ou evitabilidade) dos erros exculpantes 370
- III. O erro na “teoria do dolo” e na “teoria da culpabilidade” 379
- IV. Erros de proibição diretos 383
- V. Erros de proibição indiretos 387
- VI. Erros sobre o alcance da norma (erros de antinormatividade) 389
- VII. Erros de proibição especiais 391
- VIII. Erros de compreensão e imperativo de consciência 402

**CAPÍTULO XXIII: CONCURSO DE PESSOAS 411****§ 49. Configuração jurídica do concurso de pessoas (autoria e participação) 424**

I. As formas de intervenção 424

II. Delimitação conceitual entre autoria e participação 428

**§ 50. Formas de autoria 439**

I. Autoria direta 439

II. Co-autoria 441

III. Autoria mediata 449

IV. Autoria nos crimes culposos e omissivos 460

**§ 51. Formas de participação 463**

I. Conceito de participação 463

II. Estrutura da participação 470

III. Princípios da participação 482

IV. Instigação 486

V. Cumplicidade 489

**CAPÍTULO XXIV: ETAPAS DO DELITO (TENTATIVA E DESISTÊNCIA) 495****§ 52. O iter criminis 498**

I. Antecipações da punibilidade: limites 498

II. Fundamentos da punição da tentativa 503

III. A dialética no **iter criminis**: a tentativa como negação da consumação 514

IV. A consumação como limite da tentativa 520

**§ 53. A tipicidade da tentativa 523**

- I. A tipicidade subjetiva da tentativa 523
- II. A tipicidade objetiva: o início da execução 525
- III. Tentativa nos crimes qualificados, de mera atividade e habituais 535
- IV Culpabilidade e pena na tentativa 538
- V. Tentativa inidônea (crime impossível) e delito putativo 540
- VI. A natureza da desistência voluntária 550
- VII. Condições da desistência voluntária 553
- VIII. A desistência da tentativa qualificada 563
- IX. Tentativa na estrutura típica omissiva 565
- X. Arrependimento posterior 569

**CAPÍTULO XXV: UNIDADE E PLURALIDADE DE CRIMES 573****§ 54. Consideração legal e unidade de ação 577**

- I. A diversa consideração legal 577
- II. Determinação da unidade de conduta 584

**§ 55. Concurso material, crime continuado e concurso formal 591**

- I. O concurso material e o crime continuado 591
- II. O concurso formal 604

**§ 56. Unidade de lei (concurso aparente de tipos) 608**

- I. A unidade de lei 608
- II. Princípios resolutivos do concurso aparente de tipos 610