

ANTONIO QUINTANO RÍPOLLES

Magistrado del T. S. Catedrático de Derecho Penal
de la Universidad de Madrid

**TRATADO
DE LA
PARTE ESPECIAL
DEL
DERECHO PENAL**

TOMO I

II

**INFRACCIONES
CONTRA LA
PERSONALIDAD**

2.ª edición puesta al día

por

ENRIQUE GIMBERNAT ORDEIG

Prof. Agregado de Derecho Penal en la Universidad Complutense de Madrid



**EDITORIAL REVISTA DE DERECHO PRIVADO
MADRID**

20241

© EDITORIAL REVISTA DE DERECHO PRIVADO

Madrid, 1972

INDICE SISTEMATICO

	<i>Págs.</i>
Prólogo a la primera edición	VII
Prólogo a la segunda edición	XI

CAP. I.—INTRODUCCIÓN A LA PARTE ESPECIAL.

1. Teoría de la llamada Parte General de la Parte Especial.	1
2. La clasificación de los delitos en vistas a su agrupación sistemática: Modalidades históricas	12
3. Los sistemas legislativos y los científicos	17
4. El sistema a seguir	24

PARTE PRIMERA

INFRACCIONES CONTRA LA PERSONA
EN SU REALIDAD FISICA

CAP. II.—DELITOS CONTRA LA VIDA: EL TIPO BÁSICO DE HOMICIDIO.

1. Cuestiones metodológicas y concepto	36
2. Su evolución doctrinal y legislativa	44
3. Legislación comparada	57
4. Estudio criminológico del homicidio	68

CAP. III.—HOMICIDIO (continuación).

1. Sujeto y objeto en el homicidio	75
2. Dinámica de la acción	88
a) El medio ejecutivo	88
b) Causalidad	93
c) Formas imperfectas: tentativa y frustración	104
3. La culpabilidad plena: el dolo homicida	109
4. La culpabilidad secundaria: homicidio culposo	116

CAP. IV.—EL PARRICIDIO EN LA HISTORIA, LA LEGISLACIÓN COMPARADA Y LA CRIMINOLOGÍA.

- | | |
|---|-----|
| 1. El parricidio en la historia y paulatina restricción del concepto | 121 |
| 2. La legislación histórica de España | 129 |
| 3. Legislación comparada | 135 |
| 4. Política criminal y criminología de la delincuencia parricida: tipología criminológicas | 139 |

CAP. V.—EL PARRICIDIO EN DOGMÁTICA.

- | | |
|--|-----|
| 1. La tipicidad y las formas excluyentes y afines | 151 |
| 2. La acción: elementos personales y normativos, singularmente en el conyugicidio | 159 |
| 3. La cuestión de la sustantividad o accesoriedad del parricidio y sus consecuencias en cuanto a la coparticipación de extraños | 165 |
| 4. La culpabilidad: el dolo y la culpa en el parricidio; el papel del error | 175 |
| 5. Vida jurídica del delito y circunstancias modificativas de la responsabilidad | 181 |

CAP. VI.—EL ASESINATO EN LA HISTORIA, LA LEGISLACIÓN COMPARADA Y LA CRIMINOLOGÍA.

- | | |
|--|-----|
| 1. Historia del concepto y del «nomen» | 189 |
| 2. Los sistemas legislativos | 203 |
| a) Los que admiten la sustantividad nominal | 204 |
| b) Los que integran en el homicidio cualificado | 209 |
| c) Los que no mencionan la especialidad | 214 |
| 3. La sustantividad del asesinato en lo criminológico | 214 |

CAP. VII.—EL ASESINATO EN DOGMÁTICA.

- | | |
|---|-----|
| 1. La cuestión de la sustantividad típicas: ¿circunstancias o elementos? | 236 |
| 2. Las tipologías concomitantes y concurrentes | 242 |
| 3. La culpabilidad: dolo y culpa | 244 |
| 4. Las concurrencias de circunstancias genéricas | 249 |

	<i>Págs.</i>
5. La coparticipación	253
6. Las formas imperfectas e interrupciones de la acción ...	255
 CAP. VIII.—EL ASESINATO EN PARTICULAR: LAS FORMAS OBJETIVAS.	
1. El asesinato alevé: naturaleza, compatibilidades y dinámica casuística	259
2. El asesinato venal: su restricción real y extensión personal	274
3. El asesinato por veneno y el envenenamiento	279
4. Los medios comisivos de inundación, incendio y explosivos	294
 CAP. IX.—EL ASESINATO EN PARTICULAR: LAS FORMAS SUBJETIVAS.	
1. Alcance del término formas subjetivas aplicado a las del asesinato	297
2. El asesinato premeditado: crisis doctrinal y legal del concepto	300
3. Su alcance dogmático	308
4. El ensañamiento y su posible coordinación con la doctrina de los móviles	316
 CAP. X.—EL HOMICIDIO RELATIVAMENTE CONSENTIDO.	
1. La trascendencia del consentimiento en materia de delincuencia contra las personas	326
2. Las situaciones de reyerta mutuamente aceptada y sus efectos	328
3. El duelo: su regulación en la historia y en la legislación comparada	334
4. Su encuadramiento en la vigente dogmática	343
5. La figura de riña tumultuaria y su alcance en el homicidio putativo	346
 CAP. XI.—EL HOMICIDIO PLENAMENTE CONSENTIDO.	
1. El suicidio ante el Derecho penal	366
2. Las formas de participación ajena: auxilio e inducción.	379
3. La eutanasia en lo doctrinal y legislativo	394
4. Encuadramiento de la eutanasia en el Derecho español vigente	414

CAP. XII.—HOMICIDIO PROVOCADO POR LA CONDUCTA DE LA VÍCTIMA.

- | | |
|--|-----|
| 1. La trascendencia de la conducta de la víctima en la justificación o atenuación del homicidio | 427 |
| 2. La muerte del cónyuge adúltero y su correo y situaciones análogas en la historia y legislación comparada | 430 |
| 3. Dogmática del parricidio honoris causa en el abolido artículo 428 del Código penal | 442 |
| 4. Consideraciones críticas y político-criminales | 456 |

CAP. XIII.—EL INFANTICIDIO COMO «HOMICIDIUM EXCEPTUM».

- | | |
|--|-----|
| 1. Generalidades | 462 |
| 2. El infanticidio en la historia del Derecho | 465 |
| A) En la anterior a la Codificación | 465 |
| B) En el Derecho codificado | 472 |
| 3. Derecho comparado | 476 |
| A) Sistemas latinos de motivación | 477 |
| B) Sistemas germánicos de alteración psíquica | 479 |
| C) Derecho hispano-americano | 480 |
| D) Las peculiaridades argentina y mejicana | 482 |
| 4. Cuestiones criminológicas y de política criminal | 485 |

CAP. XIV.—EL INFANTICIDIO EN DOGMÁTICA.

- | | |
|---|-----|
| 1. La tipicidad y su autonomía | 495 |
| A) Elemento personal pasivo | 497 |
| B) Elementos personales activos y posibles extensiones a los partícipes | 509 |
| C) Elemento ideal subjetivo del móvil de ocultar la deshonra | 515 |
| 2. La acción, sus formas e imperfecciones ejecutivas. Diferencia del delito de abandono de niños | 519 |
| 3. La culpabilidad: dolo y culpa en el infanticidio | 522 |
| 4. Las circunstancias | 525 |

CAP. XV.—EL ABORTO EN LA HISTORIA Y LA LEGISLACIÓN COMPARADA.

- | | |
|---|-----|
| 1. Cuestiones metodológicas y sistemáticas | 535 |
| 2. Noción, naturaleza y objeto del aborto | 538 |

ÍNDICE DE MATERIAS

XIII

	<u>Págs.</u>
3. El aborto en la historia del Derecho	543
4. La legislación camparada	553
a) Países extra-hispánicos	554
b) Legislaciones hispanoamericanas	562
c) El aborto como variedad del crimen internacional de genocidio	565
 CAP. XVI.—POLÍTICA CRIMINAL Y CRIMINOLOGÍA DEL ABORTO.	
1. La polémica en torno a su punibilidad	569
A) Tesis de la plena licitud del aborto consensual	570
B) El aborto terapéutico	575
C) El eugénico	580
D) El de motivación ética	583
E) El de motivación social-económica	585
2. El aborto en Medicina legal; la actitud del médico no participante en el aborto	587
3. El anticoncepcionismo	592
4. Criminología de estos delitos	597
 CAP. XVII.—EL ABORTO EN DOGMÁTICA. GENERALIDADES.	
1. Concepto técnico-legal del aborto y su objeto	605
2. Las diversas tipologías legales y su sistematización	612
3. La acción perfecta y las imperfectas: el aborto imposible por no existencia de embarazo	616
4. La culpabilidad y sus formas dolosas y culposas	622
5. La participación plural: coautoría, complicidad y encubrimiento	626
6. Las eximentes en el delito de aborto	634
7. Las demás circunstancias modificativas genéricas y las agravaciones específicas de profesionalidad y habitualidad	640
 CAP. XVIII.—LAS FIGURAS DE ABORTO Y AFINES EN PARTICULAR.	
1. El aborto en persona ajena en sus formas dolosas	649
2. El papel del consentimiento y factores que agravan su ausencia o su obtención	652

	<i>Págs.</i>
3. La modalidad calificada por el resultado letal o lesivo ...	657
4. El aborto culposo tipificado	671
5. El autoaborto o consentimiento en el propio	677
6. El subtipo privilegiado «honoris causa» y su extensión.	680
7. Las figuras de tráfico o propaganda de procedimientos abortivos o anticonceptivos	685
 CAP. XIX.—INFRACCIONES CONTRA LA INTEGRIDAD CORPORAL.	
1. La protección penal de la integridad física: Conceptos generales	692
2. Su tratamiento a través de la historia	696
3. Legislación comparada	706
4. La sistemática del Código vigente	713
5. El tipo inicial de agresión no lesiva y la desaparecida figura de disparo	716
 CAP. XX.—LA ACCIÓN Y LA CULPABILIDAD EN EL DELITO DE LESIONES.	
1. La acción y sus imperfecciones ejecutivas	723
2. Los medios comisivos y las modalidades de los artículos 421 (lesión no agresiva) y 427 (lesión laboral)	728
3. Lesiones por contagio intersexual y nutricio	733
4. El papel del dolo genérico y específico y del directo y eventual	742
5. La culpa y la preterintención	744
 CAP. XXI.—EL CONSENTIMIENTO DEL LESIONADO.	
1. El consentimiento del lesionado en doctrina	752
2. La solución dogmática en torno al artículo 426 del Código penal	759
3. Lesiones en tratamiento médico-quirúrgico	768
a) Con fines curativos	768
b) Con otros fines, en especial los anticonceptivos y los estéticos	772

ÍNDICE DE MATERIAS

XV

	<u>Págs.</u>
4. Las lesiones deportivas	783
5. Alcance de la reforma de 1963	791
 CAP. XXII.—MUTILACIONES Y LESIONES.	
1. Las lesiones mutilatorias y su específica naturaleza	801
2. La castración y su alcance en lo subjetivo y lo objetivo (artículo 418)	805
3. Las otras mutilaciones (art. 419)	815
4. Las lesiones de resultado indeleble de máxima entidad (núm. 1, art. 420)	818
A) Imbecilidad	821
B) Impotencia y su diferenciación de la castración y de la esterilidad	823
C) Ceguera	825
5. Lesiones de resultado indeleble de menor entidad (núm. 2, art. 420)	827
A) Pérdida de ojo o miembro principal; ¿lo es el himen?	828
B) Inutilización para el trabajo habitual	832
6. Lesiones de resultado indeleble de mínima entidad (nú- mero 3, art. 420)	835
A) Pérdida de miembro no principal	836
B) Deformidad	838
 CAP. XXIII.—LAS INFRACCIONES LESIVAS EN PARTICULAR (conti- nuación).	
1. Las lesiones computables por el tiempo: Principios gene- rales	847
a) Lesiones temporales graves	851
b) Lesiones menos graves	853
c) Lesiones leves constitutivas de falta	855
2. Cualificaciones afines al parricidio y al asesinato en las lesiones graves	859
3. El ejercicio del derecho de corrección	861
4. Lesiones menos graves a ascendientes o personas reves- tidas de determinada dignidad	870
5. Cualificaciones atenuatorias en riña tumultuaria y en le- siones a adúlteros e hijas impúdicas: la vieja excusa absolutoria	873

SEGUNDA PARTE

INFRACCIONES CONTRA LA PERSONALIDAD

CAP. XXIV.—INFRACCIONES CONTRA LA LIBERTAD PERSONAL PLENA.

LA DETENCIÓN ILEGAL.

1. Cuestiones sistemáticas y metodológicas	880
2. El bien jurídico de la libertad y su protección penal frente a los particulares	882
3. La esclavitud y su tratamiento penal internacional y local	890
4. Detención ilegal y sus aparentes o reales formas de concurso	893
5. El tipo base de la detención y sus elementos reales y personales	902
6. Antijuridicidad y culpabilidad	908

CAP. XXV.—DETENCIONES ILEGALES CUALIFICADAS.

1. Detenciones ilegales privilegiadas	919
a) La de menos de tres días	920
b) La aprehensión para presentar a la autoridad	922
2. Detenciones ilegales cualificadas agravatorias	925
a) La superior a veinte días, con simulación de autoridad, lesiones graves, amenazas o rescate	925
b) La de no dar razón del paradero	927
3. La sustantividad del delito de sustracción de menores	930
4. La verificada por los propios padres	934
5. La sustracción del menos de siete años	938
6. La no presentación sin explicación de paradero	941
7. Sustracción por inducción	945

CAP. XXVI.—ALLANAMIENTO DE MORADA.

1. El bien jurídico de la libertad domiciliaria y su alcance en lo penal	950
2. La concreción objetiva de la morada: exclusiones y ampliaciones legales y jurisprudenciales	955
3. La acción: allanamiento activo y pasivo y sus formas imperfectas	971

ÍNDICE DE MATERIAS

XVII

	<i>Págs.</i>
4. El consentimiento en función de la antijuridicidad	975
5. La culpabilidad y la naturaleza del dolo para distinguir el allanamiento de la coacción	984
6. Forma agravada por la violencia o intimidación	988
7. Estado de necesidad «ex lege»	990
8. Supuestos concursales	992
 CAP. XXVII.—VIOLACIÓN DE SECRETOS.	
1. Consideraciones histórico-dogmáticas y comparatistas ...	996
2. El secreto profesional en el ámbito penal sustantivo y adjetivo	1001
3. Extensión del concepto de «secreto» en lo objetivo y personal	1004
4. Características de la violación del secreto documental.	1007
A) Descubrimiento	1011
B) Revelación	1015
5. Excepciones a título de excusas	1017
6. La revelación punible por parte de personas dependientes	1022
 CAP. XXVIII.—AMENAZAS.	
1. Sustantividad del delito de amenazas y figuras o formas afines	1029
2. Concepto, naturaleza y objeto	1034
3. El mal conminado y sus eventuales destinatarios	1039
4. Las formas imperfectas de ejecución	1052
5. La condición conseguida o no	1054
6. Las agravaciones específicas	1059
7. Las amenazas no condicionales como delito o falta	1061
8. La pena facultativa de caución	1065
 CAP. XXIX.—AMENAZAS CONDICIONALES LUCRATIVAS. CHANTAJE.	
1. El papel del lucro en los delitos contra la libertad	1068
2. Movimiento doctrinal y legislativo en favor de la sustantividad del chantaje	1070
3. Cuestiones criminológicas que suscita	1080

	<i>Págs.</i>
	<hr/>
4. Sistemas de incriminación en el Derecho comparado ...	1085
5. La amenaza condicional lucrativa de mal constitutivo de delito ...	1087
6. La amenaza condicional lucrativa de mal no constitutivo de delito ...	1094
CAP. XXX.—COACCIONES GENÉRICAS.	~1
1. De la «vis» romana a los modernos conceptos de coacción genérica ...	1103
2. La doble tipicidad de la coacción como delito o falta en lo cualitativo y cuantitativo ...	1108
3. Sustantividad y subsidiaridad del tipo y cuestiones concursales ...	1112
4. La acción violenta y sus equivalentes de intimidación, fuerza en las cosas y pasividad ...	1116
5. Los sujetos de la acción ...	1123
6. Acción imperfecta ...	1127
7. La antijuridicidad ante conflictos de licitudes ...	1128
8. La culpabilidad ...	1139
CAP. XXXI—LAS INFRACCIONES CONTRA EL HONOR: GENERALIDADES.	
1. El honor como objeto de protección penal: concepto y límites ...	1144
2. Su formulación histórico-dogmática ...	1156
3. Sistemas en Derecho comparado ...	1167
4. La difamación, tipo ausente de la Legislación española.	1171
5. La protección jurídica indirecta al honor en el orden penal y civil ...	1174
CAP. XXXII.—LOS TIPOS LEGALES DE LAS INFRACCIONES CONTRA EL HONOR.	
1. Las tipicidades del Código ...	1179
2. La calumnia y la injuria: sus diferencias morfológicas.	1183
3. Calumnia y denuncia falsa: diferencias ...	1190
4. Gravedad de las calumnias y de las injurias ...	1193
5. Las injurias leves como delito y como falta ...	1200
6. Las circunstancias: papel de la retractación e institutos similares ...	1205

	<u>Págs.</u>
7. Consecuencias civiles de estos delitos: el daño moral indemnizable	1212
CAP. XXXIII.—LA ACCIÓN OFENSIVA Y SUS ELEMENTOS OBJETIVOS.	
1. Los medios comisivos	1215
A) Verbales	1218
B) Fácticos o reales	1219
C) Escritos y su papel coordinado con la publicidad ...	1222
D) Los encubiertos o equívocos	1226
E) Los omisivos	1228
2. Sujetos de la acción	1229
A) Sujetos pasivos colectivos	1230
B) Incapaces	1237
C) El honor de los difuntos	1239
3. Pluralidad de sujetos o de acciones: delito continuado.	1246
4. Las acciones imperfectas y el momento consumativo ...	1252
CAP. XXXIV.—OTROS ELEMENTOS IDEALES.	
1. La justificación por legítima defensa del honor en la retorsión	1257
2. La culpabilidad y sus formas, con especial mención de la culposa	1267
3. Los ánimos diversos que eventualmente desplazan o coexisten con el « <i>infamandi</i> »	1274
A) <i>Animus defendendi</i>	1277
B) <i>Animus narrandi</i>	1280
C) <i>Animus consulendi</i>	1283
D) <i>Animus iocandi</i>	1284
E) <i>Animus corrigendi</i>	1286
F) <i>Animus criticandi</i>	1288
4. Las ofensas carentes de intención por falta de destinatario	1294
CAP. XXXV.—CUESTIONES PROCESALES O AFINES A LO PROCESAL.	
1. La « <i>exceptio veritatis</i> » y su pluriforme naturaleza en la doctrina y legislación comparada	1299
2. Su valor en Derecho español	1305

	<i>Págs.</i>
A) Respecto a la calumnia	1307
B) Respecto a la injuria	1308
3. La operabilidad de la «exceptio»	1313
4. El ejercicio de la acción: particulares, autoridades, cor- poraciones y clases del Estado	1316
A) La libre del ofendido y sus requisitos previos	1319
B) Los ejercicios condicionados	1320
5. La extinción de la acción	1325
A) Por perdón	1325
B) Por prescripción	1327
Indice de material	1335
Indice de autores	1341