

---

CÁTEDRA INTERUNIVERSITARIA  
FUNDACIÓN BBVA-DIPUTACIÓN FORAL DE BIZKAIA  
DE DERECHO Y GENOMA HUMANO  
UNIVERSIDAD DE DEUSTO  
UNIVERSIDAD DEL PAÍS VASCO/EHU

# IMPUTABILIDAD PENAL Y ANOMALÍA O ALTERACIÓN PSÍQUICA

LA CAPACIDAD DE CULPABILIDAD PENAL A LA LUZ  
DE LOS MODERNOS AVANCES EN PSIQUIATRÍA Y GENÉTICA

ASIER URRUELA MORA

*Profesor Asociado de Derecho Penal  
Universidad del País Vasco/EHU*

BILBAO-GRANADA, 2004

---

PUBLICACIONES  
DE LA CÁTEDRA INTERUNIVERSITARIA, FUNDACIÓN BBVA-DIPUTACIÓN  
FORAL DE BIZKAIA, DE DERECHO Y GENOMA HUMANO  
Y EDITORIAL COMARES

ILUSTRACIÓN PORTADA:  
*Anciana Grottesca* (hacia 1525-1530)  
Quinten Massys (atribuido)  
The National Gallery, London

© Asier Urruela Mora

Cátedra de Derecho y Genoma Humano-Editorial Comares, S.L.

Polígono Juncaril, parcela 208  
18220 Albolote (Granada)

Tlf. 958 46 53 82 • Fax 958 46 53 83

ISBN: 84-8444-768-5 • Depósito legal: GR.-1.779/2003

Fotocomposición, impresión y encuadernación: Editorial Comares

## SUMARIO

ABREVIATURAS .....	XVII
PRÓLOGO .....	XIX
AGRADECIMIENTOS .....	XXV
INTRODUCCIÓN. PLANTEAMIENTO GENERAL Y PRETENSIONES CIENTÍFICAS DE LA OBRA .....	1

## CAPÍTULO I

LA CULPABILIDAD COMO ELEMENTO DOGMÁTICO  
EN EL MARCO DE LA TEORÍA DEL DELITO

1. Introducción histórica: evolución del concepto de culpabilidad. De la doctrina psicológica a la concepción normativa .....	7
1.1. Estado de la cuestión desde mediados del siglo XIX .....	7
1.2. Teoría psicológica de la culpabilidad .....	8
1.3. De la teoría psicológica a la concepción normativa de la culpabilidad .....	10
1.4. La teoría normativa de la culpabilidad .....	13
1.5. Evolución posterior de la teoría normativa de la culpabilidad .....	17
1.6. Los «renovadores» del concepto de culpabilidad (década de los treinta). Situación a partir de 1945 .....	20
1.7. Evolución de la doctrina de la culpabilidad en España .....	21
2. El debate en torno al concepto dogmático de la culpabilidad en la actualidad .....	23
2.1. Presupuesto: la crisis de la teoría normativa de la culpabilidad a partir de la obra de ENGISCH .....	23
2.2. Aspecto previo: reflexión en torno al libre albedrío como fundamento material de la culpabilidad .....	26
2.2.1. Posiciones deterministas .....	28
2.2.1.1. Determinismo psicológico .....	28
2.2.1.2. La concepción de TIEMEYER .....	30
2.2.1.3. Concepción de MIR PUIG .....	30

2.2.2.	Posiciones indeterministas .....	31
2.2.3.	La concepción agnóstica en materia de libre albedrío .....	36
2.2.3.1.	Concepción de CLAUS ROXIN .....	37
2.2.3.2.	Concepción de Günther JAKOBS .....	37
2.2.3.3.	Concepción de Paul BOCKELMANN .....	38
2.2.3.4.	Concepción de SCHMIDHÄUSER .....	39
2.2.3.5.	Concepción de JESCHECK .....	40
2.2.3.6.	Concepción de MUÑOZ CONDE .....	41
2.2.3.7.	Otros autores .....	42
2.2.4.	Concepción finalista: mantenimiento del substrato material de la culpabilidad en la capacidad de actuar de otro modo .....	44
2.2.4.1.	Concepción de WELZEL .....	44
2.2.4.2.	Concepción de CEREZO MIR .....	47
2.2.4.3.	Concepción de HIRSCH .....	48
2.2.4.4.	Concepción de ROMEO CASABONA .....	49
2.2.5.	Visión de conjunto y toma de posición .....	50
2.2.5.1.	Superación de las concepciones deterministas/indeterministas absolutas .....	50
2.2.5.2.	Hacia una fundamentación material de la culpabilidad desde una perspectiva empírico-normativa .....	54
2.2.5.2.1.	Concreción del elemento empírico de la culpabilidad en sentido material (capacidad de actuar de otro modo) con arreglo a los criterios tradicionales ..	54
2.2.5.2.2.	Hacia una superación de la argumentación clásica en materia de capacidad de actuar de otro modo. Formulación de una concepción indeterminista-relativa del actuar humano individual en el plano empírico con base en la teoría del caos, el principio de incertidumbre y los actuales desarrollos en el ámbito de la Neurología .....	57
2.2.5.3.	Aspecto normativo de la culpabilidad en sentido material ..	72
3.	Concepto dogmático de culpabilidad .....	73
3.1.	Teoría normativa pura .....	73
3.2.	Hacia el cambio de paradigma en materia de culpabilidad .....	76
3.2.1.	Superación de la categoría dogmática de la culpabilidad .....	77
3.2.1.1.	Teoría sistémica .....	78
3.2.1.1.1.	La tesis de JAKOBS .....	79
3.2.1.1.2.	La tesis de ACHENBACH .....	83
3.2.1.2.	Las teorías preventivistas basadas en el psicoanálisis .....	85
3.2.1.2.1.	La concepción psicoanalítica de STRENG .....	85
3.2.1.2.2.	La tesis de GIMBERNAT .....	86
3.2.1.2.3.	La concepción psicoanalítica de LÜDERSEN .....	90
3.2.1.3.	Análisis crítico de las tesis fundamentadoras de la culpabilidad exclusivamente con base en criterios preventivistas .....	91

## IMPUTABILIDAD PENAL Y ANOMALÍA O ALTERACIÓN PSÍQUICA

3.2.1.4.	Las concepciones preventivistas fundadas en la capacidad de motivación normativa. El concepto social de culpabilidad . . .	96
3.2.1.4.1.	La tesis de Peter NOLL . . . . .	96
3.2.1.4.2.	La tesis de JESCHECK . . . . .	97
3.2.1.4.3.	La tesis de MUÑOZ CONDE . . . . .	98
3.2.1.4.4.	La tesis de MIR PUIG . . . . .	100
3.2.1.4.5.	Las tesis de KRÜPELMANN y de RUDOLPHI. La variante generalizadora e individualizadora de la teoría de la motivación . . . . .	105
3.2.1.4.6.	La tesis de SCHMIDHÄUSER . . . . .	107
3.2.1.4.7.	Concepciones alternativas a la culpabilidad como elemento dogmático en el marco de la teoría del delito. 108	
3.2.1.4.7.1.	Concepción criminológica de Uwe SCHEFFLER, tesis sociológico-jurídica de KARGL y doctrina abolicionista de BAURMANN . . . . .	108
3.2.1.4.8.	Análisis crítico de la concepción social de la culpabilidad . . . . .	110
3.2.2.	Modelo de redefinición del concepto de culpabilidad . . . . .	112
3.2.2.1.	La tesis de ROXIN: hacia la consecución de un nuevo marco dogmático en relación con la culpabilidad . . . . .	112
3.2.2.2.	La tesis de SCHÜNEMANN . . . . .	117
3.2.2.3.	La tesis de STRATENWERTH y ZUGALDÍA: hacia la configuración de un moderno concepto de culpabilidad . . . . .	120
3.2.2.4.	La tesis de HASSEMER . . . . .	124
3.2.2.5.	Análisis crítico del modelo de reformulación de la categoría dogmática de la culpabilidad . . . . .	127
3.2.3.	Modelo de mantenimiento del fundamento de la culpabilidad en la capacidad de autodeterminación humana individual . . . . .	129
3.2.3.1.	El concepto mixto empírico-normativo de culpabilidad conforme a la Constitución española de 1978 de CEREZO MIR . . . . .	129
3.2.3.2.	La tesis de HIRSCH . . . . .	132
3.2.3.3.	La tesis de SCHÖNEBORN . . . . .	132
3.2.3.4.	Análisis crítico de la teoría normativa pura de la culpabilidad. 134	
4.	La culpabilidad como categoría mixta-integradora en el marco del Estado social y democrático de derecho configurado por la Constitución española de 1978 . . . . .	135
4.1.	Configuración de un concepto mixto-integrador de culpabilidad . . . . .	135
5.	El principio de culpabilidad . . . . .	148
5.1.	Significado dogmático . . . . .	148
5.2.	Concepción bilateral y unilateral del principio de culpabilidad . . . . .	155
6.	La imputabilidad como categoría dogmática . . . . .	156
6.1.	La imputabilidad en el marco de la culpabilidad . . . . .	156
6.1.1.	Concepto de imputabilidad . . . . .	156
6.1.2.	Deslinde de la imputabilidad de otras categorías dogmáticas . . . . .	163

6.1.2.1.	La capacidad de comprender la ilicitud del hecho como primer elemento de la imputabilidad. Distinción del error de prohibición. ....	163
6.1.2.2.	La capacidad de obrar conforme a la comprensión de la ilicitud del hecho como segundo elemento de la imputabilidad. Distinción de las causas de no exigibilidad de obediencia al derecho ....	167
6.2.	Otros conceptos de imputabilidad mantenidos doctrinalmente con base en el concepto de culpabilidad previamente establecido ....	169
6.2.1.	La tesis de JAKOBS ....	170
6.2.2.	La tesis de MIR PUIG y MUÑOZ CONDE ....	172
6.2.3.	La tesis de ROXIN ....	174
6.2.4.	La tesis de BUSTOS ....	174
6.3.	Caracterización de la imputabilidad en el marco de la concepción de la culpabilidad sostenida ....	177
6.3.1.	Imputabilidad como capacidad de comprender la ilicitud del hecho o de actuar conforme a dicha comprensión ....	177
6.3.2.	¿Presupone la categoría dogmática de la imputabilidad el libre albedrío? ....	181
6.4.	Imputabilidad: ¿presupuesto o elemento de la culpabilidad? ....	183
6.5.	Fundamentación dogmática de la categoría de la semiimputabilidad o imputabilidad disminuida ....	185

## CAPÍTULO II

### PSIQUIATRÍA Y DERECHO PENAL. LOS TRASTORNOS MENTALES Y SU INCIDENCIA A EFECTOS DE LA IMPUTABILIDAD JURÍDICO-PENAL

1.	Introducción: la Psiquiatría como ciencia auxiliar del Derecho en el marco del enjuiciamiento de la imputabilidad jurídico-penal ....	193
2.	Perspectiva psiquiátrica actual ....	198
2.1.	Las clasificaciones internacionales (DSM-IV, CIE-10). Finalidades y limitaciones ....	198
2.2.	Valor de las clasificaciones internacionales (DSM-IV, capítulo V de la CIE-10) en relación con el enjuiciamiento de la imputabilidad jurídico-penal ....	202
2.3.	Hacia un nuevo paradigma: superación del dualismo Psiquiatría-Derecho penal con base en las clasificaciones internacionales ....	205
3.	Análisis técnico-jurídico de la exigente de anomalía o alteración psíquica <i>ex art.</i> 20.1 CP ....	207
3.1.	Ruptura con la formulación anterior establecida en el art. 8.1 CP 1944 ....	207
3.2.	Consecuencias dogmáticas y prácticas ....	216
4.	Análisis acerca de la relevancia jurídico-penal de los principales trastornos mentales a la luz de la fórmula del art. 20.1 CP ....	218
4.1.	Opción metodológica. Razones de este enfoque ....	218
4.2.	Trastornos mentales orgánicos, incluidos los sintomáticos ....	220

## IMPUTABILIDAD PENAL Y ANOMALÍA O ALTERACIÓN PSÍQUICA

4.2.1.	Análisis nosológico de los trastornos mentales orgánicos, incluidos los sintomáticos .....	223
4.2.1.1.	Demencia en la enfermedad de Alzheimer .....	224
4.2.1.2.	Demencia vascular .....	225
4.2.1.3.	Demencia en enfermedades clasificadas en otro lugar ....	226
4.2.1.4.	Síndrome amnésico orgánico no inducido por alcohol u otras sustancias psicótropas .....	227
4.2.1.5.	Delirium no inducido por alcohol u otras sustancias psicótropas	228
4.2.1.6.	Otros trastornos mentales debidos a lesiones o disfunción cerebral o a enfermedad somática .....	229
4.2.1.7.	Trastornos de la personalidad y del comportamiento debidos a enfermedades, lesiones o disfunciones cerebrales .....	230
4.2.1.8.	Trastorno mental orgánico o sintomático sin especificación .	231
4.2.2.	Criterios jurisprudenciales mantenidos en relación con los trastornos mentales orgánicos, incluidos los sintomáticos .....	231
4.2.3.	Visión de conjunto y perspectiva crítica .....	234
4.2.4.	Excurso: epilepsia .....	236
4.3.	Trastornos mentales y del comportamiento debidos al consumo de sustancias psicótropas .....	240
4.3.1.	Análisis nosológico de los trastornos mentales y del comportamiento debidos al consumo de sustancias psicótropas .....	246
4.3.2.	Criterios jurisprudenciales mantenidos en relación con los trastornos mentales debidos al consumo de sustancias psicótropas .....	248
4.4.	Esquizofrenia, trastorno esquizotípico y trastornos de ideas delirantes .....	250
4.4.1.	Análisis nosológico de la esquizofrenia, el trastorno esquizotípico y los trastornos de ideas delirantes .....	252
4.4.1.1.	Esquizofrenia .....	252
4.4.1.2.	Trastorno esquizotípico .....	256
4.4.1.3.	Trastorno de ideas delirantes persistentes .....	257
4.4.1.4.	Trastornos psicóticos agudos y transitorios .....	258
4.4.1.5.	Trastornos de ideas delirantes inducidas .....	259
4.4.1.6.	Trastornos esquizoafectivos .....	259
4.4.2.	Criterios jurisprudenciales mantenidos en torno a la esquizofrenia, el trastorno esquizotípico y los trastornos de ideas delirantes .....	260
4.4.2.1.	Esquizofrenia .....	260
4.4.2.2.	Trastorno esquizotípico .....	264
4.4.2.3.	Trastornos de ideas delirantes persistentes .....	264
4.4.3.	Visión de conjunto y perspectiva crítica .....	265
4.5.	Trastornos del humor (afectivos) .....	267
4.5.1.	Análisis nosológico de los trastornos del humor (afectivos) .....	267
4.5.1.1.	Episodio maniaco .....	270
4.5.1.2.	Trastorno bipolar .....	272
4.5.1.3.	Episodios depresivos .....	273
4.5.1.4.	Trastorno depresivo recurrente .....	274

4.5.1.5.	Trastornos del humor (afectivos) persistentes	275
4.5.2.	Criterios jurisprudenciales mantenidos en relación con los trastornos del humor (afectivos)	276
4.5.3.	Visión de conjunto y perspectiva crítica	278
4.6.	Trastornos neuróticos, secundarios a situaciones estresantes y somatomorfos	279
4.6.1.	Análisis nosológico de los trastornos neuróticos, secundarios a situaciones estresantes y somatomorfos	282
4.6.1.1.	Trastornos de ansiedad fóbica	283
4.6.1.2.	Otros trastornos de ansiedad	284
4.6.1.3.	Trastorno obsesivo-compulsivo	284
4.6.1.4.	Reacción a estrés agudo	285
4.6.1.5.	Trastornos disociativos (de conversión)	286
4.6.1.6.	Trastornos somatomorfos	287
4.6.1.7.	Neurastenia	288
4.6.2.	Criterios jurisprudenciales en relación con los trastornos neuróticos, secundarios a situaciones estresantes y somatomorfos	288
4.6.3.	Visión de conjunto y perspectiva crítica	291
4.7.	Trastornos del comportamiento asociados a disfunciones fisiológicas y a factores somáticos	293
4.7.1.	Análisis nosológico y consideraciones atinentes a la imputabilidad en los trastornos asociados a disfunciones fisiológicas y a factores somáticos	296
4.7.1.1.	Trastornos de la conducta alimentaria	296
4.7.1.2.	Trastornos no orgánicos del sueño	297
4.7.1.3.	Disfunciones sexuales de origen no orgánico	299
4.7.1.4.	Trastornos mentales y del comportamiento en el puerperio, no clasificados en otro lugar	299
4.7.1.5.	Abuso de sustancias que no producen dependencia	300
4.8.	Trastornos de la personalidad y del comportamiento del adulto	301
4.8.1.	Análisis nosológico de los trastornos de la personalidad y del comportamiento del adulto	303
4.8.1.1.	Trastornos específicos de la personalidad	305
4.8.1.2.	Trastornos mixtos y otros trastornos de la personalidad	310
4.8.1.3.	Transformación persistente de la personalidad no atribuible a lesión o a enfermedad cerebral	310
4.8.1.4.	Trastornos de los hábitos y del control de los impulsos	311
4.8.1.5.	Trastornos de la identidad sexual	312
4.8.1.6.	Trastornos de la inclinación sexual	312
4.8.2.	Tratamiento jurisprudencial de los trastornos de la personalidad y del comportamiento	315
4.8.2.1.	Trastornos de la personalidad	315
4.8.2.2.	Trastornos del control de los impulsos	321
4.8.2.3.	Trastornos de la inclinación sexual	322
4.8.3.	Visión de conjunto y perspectiva crítica	323
4.8.3.1.	Trastornos de la personalidad	323

## IMPUTABILIDAD PENAL Y ANOMALÍA O ALTERACIÓN PSÍQUICA

4.8.3.2.	Trastorno del control de los impulsos .....	326
4.8.3.3.	Trastornos de la inclinación sexual .....	329
4.9.	Retraso mental .....	332
4.9.1.	Análisis nosológico del retraso mental .....	333
4.9.1.1.	Retraso mental leve .....	333
4.9.1.2.	Retraso mental moderado .....	334
4.9.1.3.	Retraso mental grave .....	334
4.9.1.4.	Retraso mental profundo .....	334
4.9.2.	Análisis jurisprudencial de los supuestos de retraso mental .....	335
4.9.3.	Visión de conjunto y perspectiva crítica .....	337

## CAPÍTULO III

GENÉTICA Y CULPABILIDAD: LA INCIDENCIA DE LA GENÉTICA  
EN LAS ANOMALÍAS O ALTERACIONES PSÍQUICAS RELEVANTES  
A EFECTOS DE LA IMPUTABILIDAD PENAL

1.	Antecedentes históricos: los intentos de reconducción de la criminalidad a la constitución biológica del ser humano desde mediados del siglo XIX .....	339
1.1.	Etapa inicial: el nacimiento de la Antropología criminal .....	339
1.1.1.	Estudios de correlación entre delincuencia y la constitución biológica del ser humano a lo largo del siglo XX .....	342
1.1.2.	Estudios de correlación entre anomalía o alteración psíquica y la constitución biológica o genética llevados a cabo a lo largo del siglo XX ..	347
2.	El Proyecto Genoma Humano ¿hacia un resurgimiento de las hipótesis biologicistas de la criminalidad? .....	352
2.1.	Fundamentos científicos del Proyecto Genoma Humano .....	352
2.2.	Iniciativas institucionales y desarrollo del Proyecto Genoma Humano .....	354
2.3.	Nuevas perspectivas abiertas por el Proyecto Genoma Humano .....	357
2.3.1.	Intentos de retorno a un nuevo biologicismo de tipo genético .....	357
2.3.2.	Importancia de la Genética en el avance de la Medicina y la Psiquiatría ..	361
2.4.	Incidencia de la Genética en el Derecho penal .....	363
2.4.1.	Aclaraciones metodológicas .....	363
2.4.2.	Genética y Psiquiatría: incidencia de la genética en los trastornos mentales relevantes a efectos de la imputabilidad penal .....	367
2.4.2.1.	Introducción: importancia de la genética de los trastornos mentales a efectos de la exigencia de anomalía o alteración psíquica ..	367
2.4.2.2.	Metodología para la determinación de la incidencia de la genética en los trastornos mentales .....	369
2.4.2.2.1.	Estudios estadísticos .....	370
2.4.2.2.2.	Estudios moleculares .....	373
2.4.2.2.3.	Correlación genética-ambiente. Factores relevantes en relación con la etiología de las anomalías o alteraciones psíquicas .....	377

2.4.2.3. Incidencia de la genética en los trastornos mentales relevantes a efectos de la imputabilidad penal .....	379
2.4.2.3.1. Esquizofrenia .....	379
2.4.2.3.2. Psicosis maniaco-depresiva (trastorno bipolar) . .	383
2.4.2.3.3. Demencia tipo Alzheimer .....	386
2.4.2.3.4. Retraso mental .....	388
2.4.2.3.5. La enfermedad de Huntington .....	391
2.4.2.3.6. Otros supuestos de anomalía o alteración psíquica en los que inciden factores genéticos .....	392
2.4.2.4. Genética y principio de culpabilidad ¿hacia la superación del actual Derecho penal de la culpabilidad? .....	394
2.4.2.5. La predisposición genética a padecer determinadas anomalías o alteraciones psíquicas como factor relevante para la imputabilidad penal y de determinación de la medida de seguridad aplicable .....	399
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	407
<b>RESOLUCIONES JUDICIALES CONSULTADAS</b> .....	439