

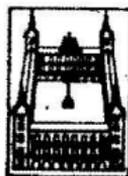
STJ00118975

Lorenzo Morillas Cueva  
Profesor Titular de Derecho Penal

# La obediencia debida

Aspectos legales  
y político-criminales

EDITORIAL CIVITAS, S. A.



**Primera edición, 1984**

**El presente trabajo ha sido merecedor del premio a la Investigación —área de Derecho—, establecido por el Excelentísimo Ayuntamiento de Granada para el año 1983.**

**Copyright © 1984 by Lorenzo Morillas Cueva  
Editorial Civitas, S. A.  
Grúcer, 3. 28017 Madrid  
ISBN: 84-7398-314-9  
Depósito legal: M. 31.719-1984  
Printed in Spain - Impreso en España  
por Artes Gráficas Carasa. Polígono Ind. Cobo Calleja  
Fuenlabrada (Madrid)**

## INDICE

INTRODUCCION ... ..	15
CAPITULO PRIMERO: LA OBEDIENCIA DEBIDA EN EL DERECHO PENAL COMÚN	
I. DELIMITACIÓN HISTÓRICA DEL TEMA ... ..	25
II. CONCEPTO ... ..	33
III. DERECHO COMPARADO ... ..	36
1. <i>Códigos penales que no mencionan la obediencia debida</i> ... ..	37
2. <i>Códigos penales que la aprecian como atenuante</i> ... ..	38
3. <i>Códigos penales que le reconocen efectos eximentes</i> ... ..	39
IV. DERECHO ESPAÑOL CODIFICADO ... ..	46
V. LA RELACIÓN DE SUBORDINACIÓN ... ..	48
VI. EMISIÓN DE UNA ORDEN ... ..	55

1.	<i>Diferencias entre el cumplimiento de un deber y la obediencia debida ... ..</i>	62
2.	<i>Los mandatos antijurídicos obligatorios ...</i>	67
	A) El estado de la cuestión en Italia y Alemania ... ..	69
	B) Su proyección en España. Especial consideración del artículo 369 del Código Penal ... ..	72
	A') La solución administrativista ...	74
	B') La teoría de las circunstancias que excluyen la tipicidad en la conducta ... ..	81
	C') Teoría de la apariencia ... ..	83
	D') Nuestra postura ... ..	85
	E') Mandatos antijurídicos obligatorios y delitos culposos ...	87
3.	<i>El poder de inspección de la orden ... ..</i>	92
VII.	<b>NATURALEZA JURÍDICA ... ..</b>	100
1.	<i>La obediencia debida como supuesto de ausencia de actividad o de voluntariedad del acto realizado por el subordinado ... ..</i>	101
	A) Como ausencia de acción ... ..	101
	B) Como causa de inimputabilidad ... ..	106
	C) Crítica a ambas teorías ... ..	107
2.	<i>La obediencia debida como excusa absolutoria ... ..</i>	112
3.	<i>La obediencia debida como causa de exclusión de la antijuricidad ... ..</i>	113
	A) Como causa autónoma de exclusión de la antijuricidad ... ..	115
	B) Como causa de exclusión de la antijuricidad cercana al error ... ..	125
	C) Como causa de exclusión de la antijuricidad no autónoma ... ..	126
	D) Críticas a estos planteamientos ... ..	127
4.	<i>La obediencia debida como causa de inculpabilidad ... ..</i>	129
	A) Como causa de inculpabilidad por error.	130

B)	Como causa de inculpabilidad por coacción ... ..	133
C)	Como causa específica de inculpabilidad ... ..	134
D)	Como causa de exclusión de la voluntad del acto ... ..	136
E)	Como causa de exclusión de la culpabilidad por no exigibilidad de otra conducta ... ..	137
F)	Como causa mixta de inculpabilidad ...	139
5.	<i>Posturas eclécticas</i> ... ..	141
6.	<i>El problema de la naturaleza jurídica de la obediencia debida en Derecho comparado.</i>	142
7.	<i>Vertiente jurisprudencial del problema</i>	143
8.	<i>Nuestra posición</i> ... ..	146
VIII.	OBEDIENCIA DEBIDA Y LEGÍTIMA DEFENSA	154
IX.	REQUISITOS A MANERA DE CONCLUSIÓN ... ..	161
X.	LA EXIMIENTE INCOMPLETA DE OBEDIENCIA DEBIDA ... ..	162
CAPITULO SEGUNDO: LA OBEDIENCIA DEBIDA EN EL DERECHO PENAL MILITAR		
I.	CUESTIONES PRELIMINARES ... ..	177
II.	DERECHO COMPARADO ... ..	183
1.	<i>Alemania</i> ... ..	183
2.	<i>Países de influencia germana: Austria y Suiza.</i>	186
3.	<i>Francia</i> ... ..	187
4.	<i>Italia</i> ... ..	188
5.	<i>Dos ejemplos latinoamericanos: Brasil y México</i> ... ..	189
6.	<i>Derecho anglosajón</i> ... ..	190
III.	LA OBEDIENCIA DEBIDA EN EL DERECHO MILITAR ESPAÑOL ... ..	191

IV. PRESUPUESTOS DE LA OBEEDIENCIA EN EL DERECHO PENAL MILITAR ... ..	199
1. <i>Relación de subordinación y orden</i> ... ..	200
2. <i>Competencia y forma</i> ... ..	201
3. <i>Extensión del deber de obediencia: la obediencia ciega en el Derecho penal militar y los mandatos antijurídicos de naturaleza delictiva. El poder de examinar la orden</i> ... ..	203
4. <i>Naturaleza jurídica</i> ... ..	211
CONCLUSIONES DE LEGE FERENDA ... ..	215
INDICE JURISPRUDENCIAL ( <i>sentencias sobre la exigente de obediencia debida</i> ) ... ..	219