

JUAN DIEGO UGAZ HEUDEBERT  
Profesor de Derecho Penal

LA EXIMENTE DE OBEDIENCIA DEBIDA  
EN EL DERECHO PENAL



ARA EDITORES

## ÍNDICE

ABREVIATURAS.....	13
PRÓLOGO .....	15

### CAPÍTULO I

#### UBICACIÓN SISTEMÁTICA DE LA OBEDIENCIA DEBIDA

1. Nociones preliminares .....	23
2. La obediencia debida como supuesto de atipicidad ...	24
2.1. Tipo y tipicidad .....	24
a) Antecedentes .....	24
b) Definición actual de tipo y tipicidad .....	26
c) Adecuación social .....	27
d) Teoría de la tipicidad conglobante .....	28
2.2. La obediencia debida como conducta atípica .....	29
2.3. Error de tipo .....	31
2.4. Consecuencias jurídicas de entender a la obediencia debida como una causa de atipicidad .....	33
3. La obediencia debida como causa de justificación .....	35
3.1. Antijuridicidad .....	35
3.2. Las causas de justificación .....	39
3.3. Diferentes interpretaciones de la obediencia debida como causas de justificación .....	42
3.3.1. Órdenes justificadas <i>per se</i> .....	42
3.3.2. Cumplimiento de órdenes conforme a Derecho .....	44
3.3.3. Cumplimiento de órdenes antijurídicas .....	45
3.3.3.1. Cumplimiento de la ley .....	45

3.3.3.2. La colisión de deberes .....	45
3.3.3.3. El estado de necesidad justificante .....	48
3.3.3.4. ¿Legítima defensa ante el ataque? ..	51
4. La obediencia debida como causa de inculpabilidad ...	53
4.1. La culpabilidad .....	53
a) Teoría psicológica .....	53
b) Teoría normativa .....	54
c) Teoría de la responsabilidad de Roxin .....	55
d) Teoría funcional de la culpabilidad de Jakobs ..	56
4.2. La culpabilidad en el CP .....	57
4.3. Obediencia debida como causa de exculpación por error de prohibición .....	58
4.3.1. Concepto de error de prohibición .....	58
4.3.2. Obediencia debida y error de prohibición...	59
4.3.2.1. Error de prohibición sobre órdenes no revisables .....	60
4.4. Obediencia debida como causa de inculpabilidad por no exigibilidad de otra conducta .....	62
4.4.1. La no exigibilidad de otra conducta en el Derecho penal .....	62
4.4.2. No exigibilidad de otra conducta y obediencia debida .....	64
4.4.2.1. El miedo insuperable .....	65
5. Obediencia debida como atenuante .....	70
6. Obediencia debida como ausencia de conducta .....	76
7. Resumen del capítulo .....	77

## CAPÍTULO II

### LA VINCULATORIEDAD DE LA ORDEN

1. Órdenes que vinculan en un Estado social democrático de Derecho .....	83
1.1. Estado social democrático de Derecho según la Constitución política del Perú de 1993 .....	83
1.2. Definición de Estado social democrático de Derecho .....	84

1.2.1. Democracia .....	87
1.2.2. División de poderes .....	88
1.2.3. Principio de legalidad .....	89
1.3. Órdenes que vinculan en un Estado social democrático de Derecho .....	90
1.3.1. Órdenes que vinculan de acuerdo a las normas peruanas .....	92
2. Requisitos de forma que debe tener toda orden .....	95
3. Requisitos de contenido que debe tener toda orden ...	96
3.1. Teoría de la apariencia .....	96
3.2. Teoría de la nulidad .....	100
3.2.1. Nulidad de los actos administrativos .....	102
3.2.2. Anulabilidad de los actos administrativos ..	104
3.2.3. Inconveniencia de aplicación de la teoría de la nulidad .....	105

## CAPÍTULO III

### ¿OBEDIENCIA DEBIDA?

1. Naturaleza jurídica de la obediencia debida .....	109
1.1. La obediencia debida como causa de atipicidad ..	109
1.2. La obediencia debida como error de tipo .....	110
1.2.1. Potestad de revisión de órdenes por parte del subordinado .....	111
1.3. La obediencia debida como causa de justificación	117
1.4. La obediencia debida como causa de exculpación	119
a) La obediencia debida como causa de inculpabilidad por error de prohibición .....	119
b) La obediencia debida como no exigibilidad de otra conducta .....	120
c) El estado de necesidad exculpante y la obediencia debida .....	122
2. Toma de postura respecto al artículo 19°, inciso 8, del CJM, el artículo 20°, inciso 9, del CP, y la obediencia debida en el DPI .....	126
2.1. Artículo 19.8 del Código de Justicia Militar .....	126

2.2.	Artículo 20º, inciso 9, del Código Penal .....	127
2.3.	La obediencia debida en el DPI .....	127
3.	Decisión judicial sobre caso <i>La Cantuta</i> .....	131
3.1.	Antecedentes .....	131
3.2.	Análisis jurídico de la Sala Penal Especial del caso <i>La Cantuta</i> .....	133
3.3.	Posición personal respecto a la decisión de la Sala Penal Especial .....	135
	a) Caso <i>Pedro Yauri</i> .....	137
	b) Caso <i>Barrios Altos</i> .....	140
4.	Propuesta: derogación de la obediencia debida .....	142
4.1.	Relación jurídica en la obediencia debida .....	142
4.2.	Innecesariedad de contar con la figura de la obediencia debida .....	143
	Conclusiones .....	144
	BIBLIOGRAFÍA .....	149