

JEAN PIERRE MATUS ACUÑA



Concurso aparente de leyes

Cómo emplear esta herramienta de defensa

CORTE SUPREMA BIBLIOTECA	
SIG TOPOGRAFICA E5181	INVENTARIO 153.827

2ª edición



ASTREA

BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE - SANTIAGO

2021



ÍNDICE GENERAL

Prefacio a la segunda edición VII

PARTE PRIMERA

DESARROLLO HISTÓRICO DE LA TEORÍA DEL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES EN LA DOGMÁTICA ALEMANA

CAPÍTULO PRIMERO

ORÍGENES DE LA TEORÍA DEL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES EN ALEMANIA: DE MERKEL A BINDING

§ 1.	Nacimiento de la teoría: Adolf Merkel	3
§ 2.	Primera recepción dogmática de la teoría de Merkel: de Buri a Schütze	9
§ 3.	Nacimiento del sistema clásico: Binding. Los prin- cipios de solución	14
	a) La relación "regla-excepción" (especialidad)	15
	b) Alternatividad de las leyes penales	16
	c) "Subsidiariedad" de leyes penales	19
	1) Primera forma de subsidiariedad (expresa)	20
	2) Segunda forma de subsidiariedad (tácita)	20
	d) Consunción de una amenaza penal en otra	24

CAPÍTULO II**DESARROLLO Y CONSOLIDACIÓN DEL SISTEMA CLÁSICO HASTA EL PERÍODO DE REFORMA DEL CÓDIGO PENAL ALEMÁN (1885-1953)**

§ 4.	La disputa conceptual	27
§ 5.	Los principios de solución	39
	a) Especialidad	39
	b) Subsidiariedad	42
	c) Consunción (de una amenaza penal en otra)	47
	d) Alternatividad	53
§ 6.	El tratamiento penal del concurso (aparente) de leyes y los "efectos residuales" de la ley en principio desplazada	56
§ 7.	El "resurgimiento" de la ley desplazada	61

CAPÍTULO III**DESARROLLO DEL SISTEMA CLÁSICO DE LA TEORÍA DEL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES DURANTE EL PERÍODO DE REFORMA DEL CÓDIGO PENAL ALEMÁN (1954-1970)**

§ 8.	La disputa conceptual	63
§ 9.	Los principios de solución	77
	a) Especialidad	77
	b) Subsidiariedad	78
	c) Consunción	83
	d) Alternatividad	88
§ 10.	El tratamiento penal y los "efectos residuales" de la ley en principio desplazada	89
	a) El resurgimiento de la ley desplazada	91
	b) La participación de terceros	97

§ 11.	El concurso (aparente) de leyes en la reforma del Código Penal alemán	99
-------	---	----

CAPÍTULO IV**EL ESTADO ACTUAL DEL SISTEMA CLÁSICO DE LA TEORÍA DEL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES EN LA DOGMÁTICA ALEMANA**

§ 12.	La disputa conceptual	105
§ 13.	Los principios de solución	119
	a) Especialidad	119
	b) Subsidiariedad	120
	c) Consunción	125
§ 14.	El tratamiento penal y los "efectos residuales" de la ley en principio desplazada	129
	a) El resurgimiento de la ley desplazada	130
	b) La participación de terceros	132

CAPÍTULO V**LOS SISTEMAS MONISTAS DE LA TEORÍA DEL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES EN LA DOCTRINA ALEMANA****A) LOS PRECURSORES: KÖHLER, HÖPFNER Y BELING**

§ 15.	Köhler, la "especialidad en sentido amplio" y el principio "non bis in idem"	135
§ 16.	Höpfner, Beling y las relaciones lógicas entre supuestos de hecho	141
	a) Höpfner	141
	b) Beling	144

B) DE NUEVO SOBRE LAS RELACIONES LÓGICAS EXISTENTES ENTRE SUPUESTOS DE HECHO LEGALES: LA TESIS DE KLUG

§ 17.	Introducción	152
-------	--------------------	-----

§ 18.	El impacto de la teoría de Klug: Hruschka y Gös- sel	158
§ 19.	La variante de Montenbruck	161

**C) LAS NUEVAS POSICIONES MONISTAS
Y EL PRINCIPIO DE ESPECIALIDAD: JAKOBS Y PUPPE**

§ 20.	Jakobs y la “especialidad en sentido amplio”	163
§ 21.	Puppe y la “especialidad en sentido lógico-for- mal”	168

PARTE SEGUNDA

**RECEPCIÓN Y DESARROLLO HISTÓRICO
DE LA TEORÍA DEL CONCURSO (APARENTE)
DE LEYES EN ESPAÑA**

CAPÍTULO VI

**INTRODUCCIÓN DE LA TEORÍA EN ESPAÑA:
JIMÉNEZ DE ASÚA Y EL SISTEMA CLÁSICO
DEL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES**

§ 22.	La situación en España antes de la obra de Jimé- nez de Asúa	177
§ 23.	El concepto de concurso (aparente) de leyes en Ji- ménez de Asúa	186
§ 24.	Los principios de solución	188
	a) Especialidad	188
	b) Subsidiariedad	189
	c) Consunción	189
	d) Alternatividad	190

CAPÍTULO VII

**EL DESARROLLO DE LA TEORÍA
DEL CONCURSO APARENTE DE LEYES
EN ESPAÑA DESDE 1944 HASTA EL NUEVO
ORDEN CONSTITUCIONAL (1944-1978)**

A) LA DISPUTA CONCEPTUAL

§ 25.	El alcance del artículo 68 del Código Penal	193
§ 26.	El concepto del concurso (aparente) de leyes	206

B) LOS PRINCIPIOS DE SOLUCIÓN

§ 27.	Introducción	222
§ 28.	Especialidad	222
§ 29.	Subsidiariedad	226
	a) Subsidiariedad tácita	227
	b) Subsidiariedad expresa	228
§ 30.	Consunción	230
§ 31.	Alternatividad	242
§ 32.	Mayor gravedad punitiva	244

**C) EL TRATAMIENTO PENAL DEL CONCURSO (APARENTE)
DE LEYES Y LOS “EFECTOS RESIDUALES” DE LA LEY DESPLAZADA**

§ 33.	La cuestión	245
§ 34.	El resurgimiento de la ley desplazada	246

CAPÍTULO VIII

**EL SISTEMA CLÁSICO DEL CONCURSO
(APARENTE) DE LEYES EN LA DOGMÁTICA
Y EN LA JURISPRUDENCIA
ESPAÑOLAS ENTRE 1978 Y 1995**

§ 35.	La disputa conceptual	251
-------	-----------------------------	-----

§ 36.	Los principios de solución	279
	a) Especialidad	279
	b) Subsidiariedad	288
	1) Subsidiariedad expresa	290
	2) Subsidiariedad tácita	292
	c) Consunción	294
	d) Alternatividad	307
§ 37.	El tratamiento penal del concurso aparente de leyes penales y los "efectos residuales de la ley desplazada"	314
	a) El resurgimiento de la ley desplazada	319
	b) La participación de terceros	325

PARTE TERCERA

CONCURRENCIA DE FIGURAS PRIVILEGIADAS O CALIFICADAS DE UN MISMO SUPUESTO DE HECHO BÁSICO. PERSPECTIVAS DE SOLUCIÓN A LA LUZ DEL NUEVO CÓDIGO PENAL DE 1995

CAPÍTULO IX

EL CONCURSO (APARENTE) DE LEYES PENALES EN EL PROCESO DE REFORMA DEL CÓDIGO PENAL ESPAÑOL (1978-1995) Y EN EL CÓDIGO DE 1995. RECAPITULACIÓN Y TOMA DE POSICIÓN PERSONAL

§ 38.	El artículo 8 del Código Penal de 1995. Historia de su establecimiento	331
§ 39.	La crítica dogmática	340
§ 40.	A modo de recapitulación y conclusión preliminar: los efectos del nuevo artículo 8 del Código Penal	

	de 1995 en la dogmática del concurso (aparente) de leyes. Posición personal	346
a)	En la disputa conceptual	346
	1) La definición del instituto	346
	2) Los criterios de distinción con las figuras concursales comunes y en particular con el concurso ideal	347
	3) El principio "non bis in idem" como delimitador del alcance del artículo 8 del Código Penal ..	352
	4) El concurso (aparente) de leyes como una institución concursal y no meramente interpretativa	354
	5) La denominación del instituto	355
	6) La cuestión sistemática	356
	7) Los principios de solución y su orden de aplicación	357
	8) El alcance de la teoría del concurso (aparente) de leyes en el nuevo Código Penal	358
b)	En los principios de solución	359
	1) Especialidad (artículo 8.1ª)	359
	2) Subsidiariedad (artículo 8.2ª)	360
	3) Consunción	367
	4) Alternatividad	374
c)	En el tratamiento penal del instituto y los "efectos residuales" de la ley en principio desplazada ...	377
	1) En el resurgimiento de la ley desplazada	381
	2) El resurgimiento de la ley en principio desplazada y la participación de terceros en el delito	386

CAPÍTULO X

CONCURRENCIA DE FIGURAS CALIFICADAS O PRIVILEGIADAS EN EL NUEVO CÓDIGO PENAL: ¿UNA LAGUNA EN LA TEORÍA CONCURSAL?

§ 41.	Generalidades	389
§ 42.	Concurrencia de dos figuras calificadas de un mismo supuesto de hecho básico	391

- § 43. Concurrencia de figuras atenuadas de un mismo supuesto básico 404
- § 44. Concurso de una figura calificada con una privilegiada del mismo supuesto de hecho básico 406

CAPÍTULO XI

CONCURRENCIA DE FIGURAS CALIFICADAS O PRIVILEGIADAS DE UN MISMO SUPUESTO DE HECHO BÁSICO ANTE LA TEORÍA GENERAL DEL DERECHO

- § 45. Generalidades 415
- § 46. El conflicto de leyes en la teoría de Alf Ross: inconsistencias y redundancias 416
- a) Inconsistencias o antinomias 417
- 1) Concepto y criterios de individualización 417
- 2) Las inconsistencias o antinomias frente al concurso de figuras privilegiadas y calificadas entre sí 420
- b) Redundancias 425
- 1) Concepto y criterios de individualización 425
- 2) Las redundancias frente a la concurrencia de figuras privilegiadas y calificadas entre sí 427
- § 47. Solución de redundancias parciales complejas 429
- a) Redundancia parcial compleja (I) entre normas de una misma ley 431
- b) Redundancia parcial compleja (II) entre normas contenidas en leyes distintas 432
- § 48. Recapitulación 434

CAPÍTULO XII

DETERMINACIÓN LÓGICA DE LA CONCURRENCIA ENTRE FIGURAS CALIFICADAS O PRIVILEGIADAS DE UNA MISMA FIGURA BÁSICA

- § 49. Generalidades 437

- § 50. Reconstrucción de una matriz de sistema de "delitos contra la vida" 439
- a) La determinación del ámbito normativo del problema 439
- 1) El universo de discurso 439
- 2) El universo de soluciones 440
- b) El ámbito fáctico del problema. Los universos de propiedades 441
- c) El gráfico de la matriz de sistema de los delitos contra la vida 446
- 1) El universo de casos UCI 446
- 2) El sistema normativo 447
- 3) La matriz del sistema 447
- § 51. Determinación de las redundancias existentes en la matriz de sistema I de los delitos contra la vida .. 448
- a) Redundancias total-parciales 449
- b) Redundancias parciales complejas 449

CAPÍTULO XIII

CONCLUSIONES: UN ESQUEMA DE SOLUCIÓN A LOS PROBLEMAS PLANTEADOS

- § 52. Introducción 453
- § 53. Concurrencia de figuras calificadas de una misma figura básica 455
- § 54. Concurrencia de figuras calificadas y privilegiadas de una misma básica 465

CAPÍTULO XIV

LA TEORÍA DEL CONCURSO APARENTE DE LEYES EN CHILE, 20 AÑOS DESPUÉS

- § 55. Defensas concursales. Concepto y efectos 475
- § 56. Pena máxima en caso de concursos: concurso real .. 478

§ 57.	Unidad de delito	479
	a) Unidad natural de acción	479
	b) Unidad jurídica de delito	479
	c) Delito continuado	481
§ 58.	Concurso aparente de leyes	481
	a) Casos de especialidad	482
	b) Casos de subsidiariedad	483
	c) Casos de alternatividad	484
	d) Casos de consunción	484
	e) El “resurgimiento” y los “efectos residuales” de la ley en principio desplazada	487
§ 59.	Concursos ideal y medial	487
	a) Concepto y casos	488
	b) Tratamiento penal	489
§ 60.	Reiteración de delitos	489
	<i>Bibliografía</i>	493