

+ ebook
GRATIS

Bárbara San Millán Fernández

EL DELITO
DE MALTRATO
HABITUAL



tirant
lo blanch
DELITOS

137

EL DELITO DE MALTRATO HABITUAL

BÁRBARA SAN MILLÁN FERNÁNDEZ

Profesora Ayudante de Derecho Penal

Universidad de Cantabria

tirant lo blanch

Valencia, 2017

Copyright © 2017

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de la autora y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com.

Director de la Colección:
JOSÉ LUIS GONZÁLEZ CUSSAC
Catedrático de Derecho Penal
Universitat de València

© Bárbara San Millán Fernández

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
www.tirant.com
Librería virtual: www.tirant.es
DEPÓSITO LEGAL: V-2406-2017
ISBN: 978-84-9143-989-9
IMPRIME: Guada Impresores, S.L.
MAQUETA: Tink Factoría de Color

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com.
En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa http://www.tirant.net/Docs/RSC_Tirant.pdf

297152

ÍNDICE

PRÓLOGO	13
PREFACIO.....	19

Capítulo I

EL BIEN JURÍDICO PROTEGIDO EN EL ART. 173.2 CP

1. CONSIDERACIONES INTRODUCTORIAS	21
2. ESTADO DE LA CUESTIÓN	28
2.1. El delito de malos tratos en el ámbito familiar, doméstico y asimilados en la legislación penal española.....	28
2.2. Planteamientos doctrinales en torno al bien jurídico protegido en el delito del art. 173.2 CP en la doctrina española: revisión crítica.....	34
2.2.1. La integridad corporal y la salud física y mental	35
2.2.2. La paz familiar	41
2.2.3. La dignidad de la persona	45
2.2.4. La integridad moral.....	46
2.3. Posición personal: propuesta de definición del bien jurídico protegido en el art. 173.2 CP	51
3. CONCLUSIONES PROVISIONALES	61

Capítulo II

TIPICIDAD OBJETIVA

1. EL DELITO ESPECIAL PROPIO DEL ART. 173.2 CP: LAS ESPECÍFICAS RELACIONES CONTEMPLADAS EN EL TIPO COMO RATIO DE LA INTERVENCIÓN PENAL	65
1.1. Cónyuge, excónyuge o persona que esté o haya estado ligada al sujeto activo por análoga relación de afectividad aun sin convivencia	68
1.2. Descendientes, ascendientes o hermanos por naturaleza, adopción o afinidad, ya sean propios o del cónyuge o conviviente.....	78
1.3. Menores o personas con discapacidad necesitadas de especial protección que con él convivan o que se hallen sujetos a la potestad, tutela, curatela o guarda de hecho del cónyuge o conviviente.....	81
1.4. Persona amparada por cualquier otra relación por la que se encuentre integrada en el núcleo de su convivencia familiar	86
1.5. Personas que por su especial vulnerabilidad se encuentren sometidas a custodia o guarda en centros públicos o privados.....	87
2. CONDUCTA TÍPICA	88
2.1. Consideraciones introductorias	88
2.2. Ejercicio de violencia física o psíquica	89
2.2.1. Violencia física	89
2.2.2. Violencia psíquica	91
2.2.3. Relevancia penal de los actos singulares de violencia.....	100
2.3. La habitualidad	103

2.3.1.	Naturaleza del requisito típico de la habitualidad	104
2.3.2.	Habitualidad: concepto	106
2.3.2.1.	Posición clásica: concepción cuantitativa de la habitualidad	106
2.3.2.2.	Reformulación del concepto de habitualidad: el denominado «estado de agresión permanente»	109
3.	ESTRUCTURA TÍPICA	118
3.1.	Consideraciones previas	118
3.2.	Estado de la cuestión	120
3.2.1.	El delito del art. 173.2 CP como delito de mera actividad ...	121
3.2.2.	El delito del art. 173.2 CP como delito de resultado	123
3.2.2.1.	El resultado del art. 173.2 CP como maltrato de obra o vejación injusta, según la modalidad comisiva	124
3.2.2.2.	El resultado del art. 173.2 CP como el «síndrome del maltrato»	126
3.2.2.3.	El resultado del art. 173.2 CP como lesión de la integridad moral	126
3.3.	Consideraciones críticas	127
3.4.	Conductas omisivas	132
3.4.1.	Conducta típica y comportamientos omisivos	132
3.4.1.1.	Posición personal	136
3.4.2.	Comisión por omisión	140
3.4.2.1.	Posición personal	144
3.5.	Propuesta de reforma del art. 173.2 CP	145
4.	CONCLUSIONES PROVISIONALES	146

Capítulo III

NATURALEZA JURÍDICA DEL DELITO DE MALOS TRATOS HABITUALES

1.	CONSIDERACIONES INTRODUCTORIAS	153
2.	EL DELITO HABITUAL	156
2.1.	Concepto	156
2.2.	Clases de delito habitual	157
2.2.1.	El delito necesariamente habitual	157
2.2.1.1.	El delito necesariamente habitual propio	158
2.2.1.2.	El delito necesariamente habitual impropio	159
2.2.2.	El delito eventualmente habitual	160
2.3.	La estructura del delito habitual	161
2.3.1.	La reiteración de acciones	162
2.3.2.	La homogeneidad de las acciones	162
2.3.3.	El nexo de habitualidad	162
2.4.	La consumación en el delito habitual	163
3.	EL DELITO PERMANENTE	164
3.1.	Concepto	164
3.2.	El bien jurídico protegido en el delito permanente	166
3.3.	Naturaleza de la «fase de permanencia»	170

3.3.1.	La permanencia como requisito para la consumación del delito.....	171
3.3.2.	La permanencia como fase sucesiva a la consumación.....	172
3.4.	Fundamento de la relevancia jurídico-penal de la permanencia	175
3.4.1.	La «tesis bifásica»	175
3.4.1.1.	Críticas.....	176
3.4.2.	La tesis según la cual el mismo precepto incrimina tanto la creación del estado antijurídico como la sucesiva conducta de mantenimiento.....	178
3.4.2.1.	Críticas.....	179
3.4.3.	La tesis según la cual la permanencia indicaría la eventual duración de la violación del único precepto contenido en el tipo penal.....	182
3.4.4.	Posición personal	183
3.5.	La consumación en el delito permanente.....	183
3.5.1.	La prolongación de la consumación en el delito permanente: el «estado consumativo»	185
3.5.2.	La consumación instantánea en el delito permanente	186
3.5.3.	Posición personal	187
3.6.	Concepto de delito permanente que se adopta: consecuencias estructurales.....	188
4.	CARACTERÍSTICAS COMUNES Y DIFERENCIALES ENTRE EL DELITO HABITUAL Y EL DELITO PERMANENTE	190
4.1.	Características comunes	191
4.2.	Características diferenciales.....	192
5.	EL DELITO DE MALOS TRATOS HABITUALES DEL ART. 173.2 CP COMO DELITO PERMANENTE O COMO DELITO HABITUAL.....	195
5.1.	Consideraciones introductorias	195
5.2.	El delito de malos tratos habituales del art. 173.2 CP como delito permanente	196
5.3.	El delito de malos tratos habituales del art. 173.2 CP como delito habitual.....	197
5.4.	Posición personal	199
6.	CONCLUSIONES PROVISIONALES	202
	CONCLUSIONES FINALES.....	209
	BIBLIOGRAFÍA.....	225