

PRUEBAS DE ACCESO
2023

ACCESO A LA ABOGACÍA

Obra coordinada por
JOSÉ MARÍA DE PABLO HERMIDA

VOLUMEN III
PENAL



eBook en www.colex.es



VADEMECUM DE ACCESO A LA ABOGACÍA

VOLUMEN III PENAL

**LAS ACTUALIZACIONES DE ESTA OBRA HASTA
LA FECHA DE CONVOCATORIA DE LOS EXÁMENES
DE 2023 SE OFRECERÁN DE FORMA ONLINE
EN WWW.COLEX.ES, ACCEDIENDO DESDE LA
VERSIÓN ELECTRÓNICA DEL LIBRO**

VADEMECUM DE ACCESO A LA ABOGACÍA

VOLUMEN III PENAL

2.ª EDICIÓN

(Edición actualizada a 20 de noviembre de 2022)

Obra coordinada por

José María de Pablo Hermida

**Obra realizada por el Departamento de
Documentación de Iberley**

COLEX

Copyright © 2022

Queda prohibida, salvo excepción prevista en la ley, cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública y transformación de esta obra sin contar con autorización de los titulares de propiedad intelectual. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (arts. 270 y sigs. del Código Penal). El Centro Español de Derechos Reprográficos (www.cedro.org) garantiza el respeto de los citados derechos.

Editorial Colex S.L. vela por la exactitud de los textos legales publicados. No obstante, advierte que la única normativa oficial se encuentra publicada en el BOE o Boletín Oficial correspondiente, siendo esta la única legalmente válida, y declinando cualquier responsabilidad por daños que puedan causarse debido a inexactitudes e incorrecciones en los mismos.

Editorial Colex S.L. habilitará a través de la web www.colex.es un servicio online para acceder a las eventuales correcciones de erratas de cualquier libro perteneciente a nuestra editorial, así como a las actualizaciones de los textos legislativos mientras que la edición adquirida esté a la venta y no exista una posterior.

© Editorial Colex, S.L.
Calle Costa Rica, número 5, 3º B (local comercial)
A Coruña, C.P. 15004
info@colex.es
www.colex.es

I.S.B.N.: 978-84-1359-702-7
Depósito legal: C 1943-2022

SUMARIO

ABREVIATURAS	9
---------------------------	---

MATERIAS ESPECÍFICAS AL EJERCICIO DE LA PROFESIÓN DE LA ABOGACÍA

B2. **MATERIA PENAL**

1. Tipos de infracciones penales: delitos graves, delitos menos graves y delitos leves	17
2. Causas de exención o atenuación de la imputabilidad. Circunstancias de exención o atenuación de la culpabilidad. Supuestos de exclusión de la punibilidad	25
3. Las penas y las medidas de seguridad. Su aplicación. Las consecuencias accesorias	38
4. La responsabilidad penal y la responsabilidad civil derivada de los delitos ..	54
5. La responsabilidad penal de los menores	63
6. La incoación del procedimiento	83
7. Jurisdicción y competencia en el orden jurisdiccional penal	91
8. Las partes en el procedimiento penal. Capacidad, legitimación, representación y defensa	101
9. El sumario	110
10. El procedimiento abreviado. El procedimiento para el juicio sobre delitos leves. El procedimiento para el enjuiciamiento rápido de determinados delitos. El procedimiento ante el tribunal del jurado	125
11. Los procesos penales especiales	139
12. La intervención del abogado/a en centros policiales y judiciales	150
13. La actuación del abogado/a en las distintas fases del proceso penal	156
14. La prisión y la libertad provisional	167
15. El juicio oral en los distintos procesos penales	180
16. La prueba en los procesos penales	189

SUMARIO

17. Las resoluciones procesales. Recursos 195

18. La ejecución de las penas y las alternativas al ingreso en prisión..... 206

19. El cumplimiento de las condenas 217

20. Responsabilidad penal de las personas jurídicas. Penas y criterios
de determinación. Responsabilidad civil 224

**ANEXO.
ÍNDICE ANALÍTICO**

ÍNDICE ANALÍTICO. MATERIAS ESPECÍFICAS.

MATERIA PENAL 233

ABREVIATURAS

AAPP	Administraciones Públicas
AP	Audiencia Provincial
BOE	Boletín Oficial del Estado
BORME	Boletín Oficial del Registro Mercantil
CC	Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil
CCAA	Comunidades Autónomas
CCiv	Real Decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil
CDAE	Código Deontológico de la Abogacía Española
CE	Constitución Española
CEDH	Convenio Europeo de Derechos Humanos
CGAE	Consejo General de la Abogacía Española
CGPJ	Consejo General del Poder Judicial
D.A.	Disposición adicional
D.F.	Disposición final
D.T.	Disposición transitoria
EM	Estado Miembro
EEMM	Estados Miembros
EGAE	Estatuto General de la Abogacía Española
EOMF	Ley 50/1981, de 30 de diciembre, por la que se regula el Estatuto Orgánico del Ministerio Fiscal
ET	Real Decreto Legislativo 2/2015, de 23 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley del Estatuto de los Trabajadores
ETOP	Causas económicas, técnicas, organizativas o de producción
FOGASA	Fondo de Garantía Salarial
IAE	Impuesto sobre Actividades Económicas
IRPF	Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas

ABREVIATURAS

IVA	Impuesto sobre el valor añadido
LAJ	Letrado de la Administración de Justicia
LAJG	Ley 1/1996, de 10 de enero, de Asistencia Jurídica Gratuita
LC	Ley 22/2003, de 9 de julio, Concursal
LCSP	Ley 9/2017, de 8 de noviembre, de Contratos del Sector Público, por la que se transponen al ordenamiento jurídico español las Directivas del Parlamento Europeo y del Consejo 2014/23/UE y 2014/24/UE, de 26 de febrero de 2014
LDC	Ley 15/2007, de 3 de julio, de Defensa de la Competencia
LEC	Ley 1/2000, de 7 de enero, de Enjuiciamiento Civil
LECiv	Ley 1/2000, de 7 de enero, de Enjuiciamiento Civil
LECRIM	Real Decreto de 14 de septiembre de 1882 por el que se aprueba la Ley de Enjuiciamiento Criminal
LEF	Ley de 16 de diciembre de 1954 sobre expropiación forzosa
LETA	Ley 20/2007, de 11 de julio, del Estatuto del trabajo autónomo
LGSS	Real Decreto Legislativo 8/2015, de 30 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley General de la Seguridad Social
LGT	Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria
LIRPF	Ley 35/2006, de 28 de noviembre, del Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas y de modificación parcial de las leyes de los Impuestos sobre Sociedades, sobre la Renta de no Residentes y sobre el Patrimonio
LIS	Ley 27/2014, de 27 de noviembre, del Impuesto sobre Sociedades
LIVA	Ley 37/1992, de 28 de diciembre, del Impuesto sobre el Valor Añadido
LJCA	Ley 29/1998, de 13 de julio, reguladora de la Jurisdicción Contencioso-administrativa
LJS	Ley 36/2011, de 10 de octubre, reguladora de la jurisdicción social
LODP	Ley Orgánica 3/1981, de 6 de abril, del Defensor del Pueblo
LOEX	Ley Orgánica 4/2000, de 11 de enero, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social
LOPG	Ley Orgánica 1/1979, de 26 de septiembre, General Penitenciaria
LOPDGDD	Ley Orgánica 3/2018, de 5 de diciembre, de Protección de Datos Personales y garantía de los derechos digitales
LOPJ	Ley Orgánica 6/1985, de 1 de julio, del Poder Judicial

ABREVIATURAS

LOTG	Ley Orgánica 2/1979, de 3 de octubre, del Tribunal Constitucional
LOTJ	Ley Orgánica 5/1995 de 22 de mayo del Tribunal del Jurado
LPAC	Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas
LRJS	Ley 36/2011, de 10 de octubre, reguladora de la jurisdicción social
LRJSP	Ley 40/2015, de 1 de octubre, de Régimen Jurídico del Sector Público
LSC	Real Decreto Legislativo 1/2010, de 2 de julio, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley de Sociedades de Capital
PGC	Real Decreto 1514/2007, de 16 de noviembre, por el que se aprueba el Plan General de Contabilidad
RD	Real Decreto
RD Legis.	Real Decreto Legislativo
RD-ley	Real Decreto Ley
RDLRT	Real Decreto-ley 17/1977, de 4 de marzo, sobre relaciones de trabajo
RETA	Régimen de la Seguridad Social para Trabajadores Autónomos
RGAT	Real Decreto 1065/2007, de 27 de julio, por el que se aprueba el Reglamento General de las actuaciones y los procedimientos de gestión e inspección tributaria y de desarrollo de las normas comunes de los procedimientos de aplicación de los tributos
RGRVA	Real Decreto 520/2005, de 13 de mayo, por el que se aprueba el Reglamento general de desarrollo de la Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria, en materia de revisión en vía administrativa
RGSS	Régimen General de la Seguridad Social
RIRPF	Real Decreto 439/2007, de 30 de marzo, por el que se aprueba el Reglamento del Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas y se modifica el Reglamento de Planes y Fondos de Pensiones, aprobado por Real Decreto 304/2004, de 20 de febrero
RP de 1996	Real Decreto 190/1996, de 9 de febrero, por el que se aprueba el Reglamento Penitenciario
SA	Sociedad Anónima
SL	Sociedad Limitada
SMAC	Servicio de Mediación, Arbitraje y Conciliación
SMI	Salario mínimo interprofesional
SRL	Sociedad de Responsabilidad Limitada

ABREVIATURAS

SS	Seguridad Social
STC	Sentencia del Tribunal Constitucional
STJUE	Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de la Unión Europea
STS	Sentencia del Tribunal Supremo
STSJ	Sentencia del Tribunal Superior de Justicia
TC	Tribunal Constitucional
TEDH	Tribunal Europeo de Derechos Humanos
TFUE	Tratado de Funcionamiento de la Unión Europea
TJUE	Tribunal de Justicia de la Unión Europea
TRLC	Real Decreto Legislativo 1/2020, de 5 de mayo, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley Concursal
TRLGSS	Real Decreto Legislativo 8/2015, de 30 de octubre, por el que se aprueba el texto refundido de la Ley General de la Seguridad Social
TS	Tribunal Supremo
UE	Unión Europea



**MATERIAS ESPECÍFICAS
AL EJERCICIO DE LA PROFESIÓN
DE LA ABOGACÍA**



MATERIA PENAL

SUMARIO

1. **Tipos de infracciones penales: delitos graves, delitos menos graves y delitos leves** Marginal 2460 y siguientes
2. **Causas de exención o atenuación de la imputabilidad. Circunstancias de exención o atenuación de la culpabilidad. Supuestos de exclusión de la punibilidad.** Marginal 2490 y siguientes
3. **Las penas y las medidas de seguridad. Su aplicación. Las consecuencias accesorias** Marginal 2530 y siguientes
4. **La responsabilidad penal y la responsabilidad civil derivada de los delitos** Marginal 2620 y siguientes
5. **La responsabilidad penal de los menores** Marginal 2650 y siguientes
6. **La incoación del procedimiento** Marginal 2720 y siguientes
7. **Jurisdicción y competencia en el orden jurisdiccional penal** Marginal 2740 y siguientes
8. **Las partes en el procedimiento penal. Capacidad, legitimación, representación y defensa.** Marginal 2780 y siguientes
9. **El sumario.** Marginal 2800 y siguientes
10. **El procedimiento abreviado. El procedimiento para el juicio sobre delitos leves. El procedimiento para el enjuiciamiento rápido de determinados delitos. El procedimiento ante el tribunal del jurado.** Marginal 2830 y siguientes
11. **Los procesos penales especiales** Marginal 2880 y siguientes
12. **La intervención del abogado/a en centros policiales y judiciales** Marginal 2900 y siguientes
13. **La actuación del abogado/a en las distintas fases del proceso penal** Marginal 2910 y siguientes
14. **La prisión y la libertad provisional** Marginal 3020 y siguientes
15. **El juicio oral en los distintos procesos penales** Marginal 3100 y siguientes
16. **La prueba en los procesos penales** Marginal 3140 y siguientes

17. Las resoluciones procesales. Recursos	Marginal 3160 y siguientes
18. La ejecución de las penas y las alternativas al ingreso en prisión	Marginal 3200 y siguientes
19. El cumplimiento de las condenas	Marginal 3240 y siguientes
20. Responsabilidad penal de las personas jurídicas. Penas y criterios de determinación. Responsabilidad civil	Marginal 3260 y siguientes

1. TIPOS DE INFRACCIONES PENALES: DELITOS GRAVES, DELITOS MENOS GRAVES Y DELITOS LEVES

Los delitos en el Código Penal

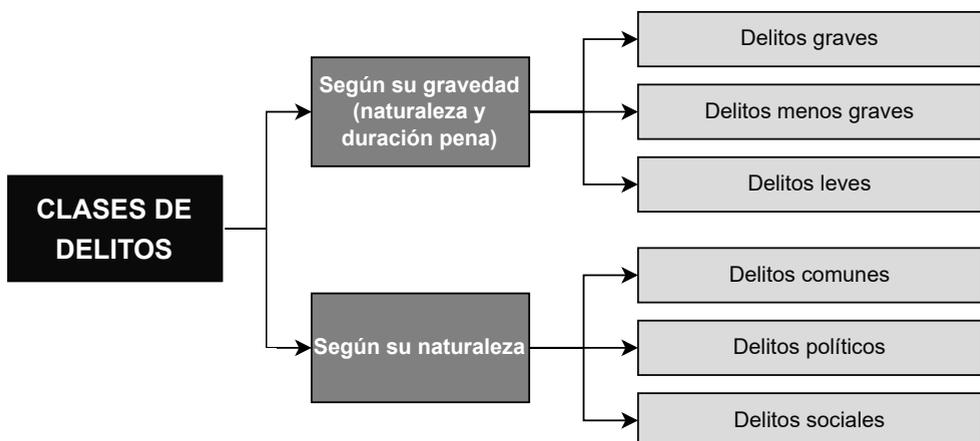
2460

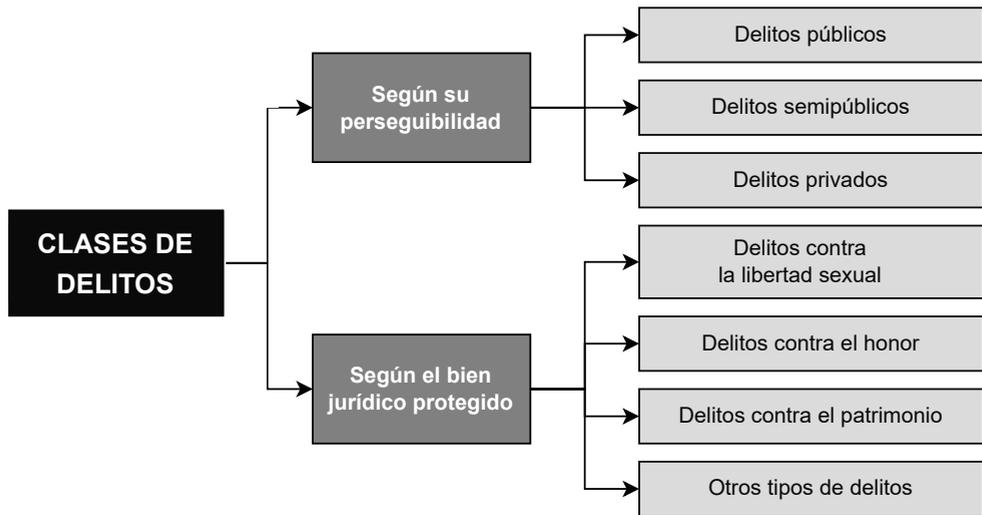
Se regulan en el capítulo I, del título I, del libro I del CP, rubricado «De los delitos».

La mayoría de la doctrina define el delito como «acción típica, antijurídica, culpable y punible», por lo que los elementos del delito son:

- La acción.
- La tipicidad.
- La antijuricidad.
- La culpabilidad.
- La punibilidad.

Se pueden hacer diversas clasificaciones de los delitos, entre otras las siguientes:





➤ Acciones y omisiones dolosas o imprudentes

Según el artículo 10 del CP:

«Son delitos las acciones y omisiones dolosas o imprudentes penadas por la ley».

➤ Delitos de resultado cometidos por omisión

Por la acción o conducta típica y el resultado, los delitos pueden ser de resultado o de mera conducta.

- **Delitos de mera conducta:** en dicha clase de tipos, solo se requiere una determinada acción u omisión, sin necesidad de un resultado, de modo que en los mismos no cabe frustración, ya que en el momento en el que se realiza toda la conducta (o toda la omisión), ya se ha consumado el delito. A su vez, los delitos de mera conducta pueden ser:
 - **Delitos de mera actividad o de acción:** los cuales requieren la realización de un acto positivo del sujeto, como sucede en el caso del falso testimonio del art. 458.1 del Código Penal, la violación del art. 179 del Código Penal o el intrusismo del art. 403 del Código Penal.
 - **Delitos de omisión propia o de conducta omisiva:** los cuales requieren únicamente que no se lleve a cabo la conducta debida, como sucede en el caso del delito de omisión del deber de socorro del art. 195 del Código Penal, la omisión de impedir o denunciar delitos del art. 450 del Código Penal, o la desobediencia y denegación de auxilio por parte de un funcionario, reconocida en los arts. 410-412 del CP.

En relación con la tentativa inacabada, la doctrina mayoritaria estima que la misma cabe en los delitos de mera actividad (tanto en los simples como en los compuestos por varios actos) y, además, en los delitos en los delitos de pura omisión, aunque en estos casos sea más difícil demostrar

que el sujeto se disponía a omitir una conducta debida, la cual finalmente llevó a cabo por sí mismo, porque intervienen terceros que le obligan a ello, o porque intervienen dichas personas. Por otra parte, la tentativa inacabada puede concurrir tanto en los delitos de conducta activa como en los delitos de conducta omisiva; mientras que, en relación con los delitos de pura actividad, la doctrina duda sobre la admisión de la autoría mediata.

- **Delitos de resultado:** en dicha clase de tipos, para su consumación es necesario que se produzca un resultado, material o ideal, que surja como consecuencia de la conducta y que sea diferente de la misma. Por todo ello, sí cabe en estos tipos la tentativa y la frustración.
 - **Delitos puros de resultado o tipos puramente resultativos:** exigen que el sujeto realice un resultado, sin especificar el modo de ejecutarlo; como sucede en el caso del delito de homicidio del art. 138 del Código Penal; en el delito de lesiones del art. 147 del Código Penal; o los daños del art. 263 del Código Penal.
 - **Delitos de resultado con modalidades limitadas de ejecución, también denominados delitos de acción y resultado:** exigen que el sujeto realice un resultado, especificando además la ley el modo de ejecutarlo; como sucede en el caso del delito de lesiones agravadas por el uso de armas o instrumentos peligrosos del 148.1.º del Código Penal, en el de injurias del art. 208 del Código Penal o en el de estafa del 248.1 del Código Penal.

En relación con los delitos que consistan en la producción de un resultado, el **artículo 11 del CP** nos indica cuando se entienden **cometidos por omisión**:

«Los delitos que consistan en la producción de un resultado solo se entenderán cometidos por omisión cuando la no evitación del mismo, al infringir un especial deber jurídico del autor, equivalga, según el sentido del texto de la ley, a su causación. A tal efecto se equipará la omisión a la acción

- a) Cuando exista una específica obligación legal o contractual de actuar.
- b) Cuando el omitente haya creado una ocasión de riesgo para el bien jurídicamente protegido mediante una acción u omisión precedente».

➤ **Delitos imprudentes**

El delito imprudente puede ser definido como la ejecución del tipo objetivo de un delito doloso, por haber infringido un deber de prudencia o cuidado, bien por ignorar la concurrencia de tal deber y, con ello, hasta la misma situación de riesgo, o bien porque, aun conociéndola, el autor creyó que un resultado previsible no habría de producirse, todo ello realizando una acción que objetivamente puede ser imputada al autor.

En el derecho penal español, la culpa recibe el nombre de «imprudencia» desde 1848, y en el mismo, el número de delitos imprudentes (culposos) reconocidos es mucho menor que el número de delitos dolosos. El ataque imprudente a alguno de los bienes jurídicos protegidos por el ordenamiento es una forma menos injusta de ofender dicho bien, y por ello el ordenamiento jurídico prevé una pena menor que para el caso de los delitos dolosos. No obstante, sigue

tratándose de una especie de injusto, es decir, de una forma determinada de la conducta antijurídica.

En virtud de lo establecido por el art. 12 del Código Penal, únicamente pueden ser castigados los delitos imprudentes que expresamente figuren recogidos en la ley. Asimismo, en virtud de la técnica de incriminación específica de las infracciones imprudentes, el art. 14.1 del Código Penal dispone que, en el supuesto de que no exista previsión legal de la imprudencia, el error vencible determinará necesariamente la impunidad.

La STS n.º 1089/2009, de 27 de octubre, ECLI:ES:TS:2009:6867 establece lo siguiente sobre el delito imprudente:

«(...) aparece estructuralmente configurado, de una parte, por la infracción de un deber de cuidado interno (deber subjetivo de cuidado o deber de previsión), que obliga a advertir la presencia de un peligro cognoscible y el índice de su gravedad; y, de otra, por la vulneración de un deber de cuidado externo (deber objetivo de cuidado), que obliga a comportarse externamente de forma que no se generen riesgos no permitidos, o, en su caso, a actuar de modo que se controlen o neutralicen los riesgos no permitidos creados por terceras personas o por factores ajenos al autor, siempre que el deber de garante de este le obligue a controlar o neutralizar el riesgo ilícito que se ha desencadenado».

2470

Delitos graves, menos graves y leves

El artículo 13 del CP clasifica los delitos atendiendo a la naturaleza y duración de la pena con la que estén castigados, en:

- Graves.
- Menos graves.
- Leves.

Artículo 13 del Código Penal

- «1. Son delitos graves las infracciones que la Ley castiga con pena grave.
2. Son delitos menos graves las infracciones que la Ley castiga con pena menos grave.
3. Son delitos leves las infracciones que la ley castiga con pena leve.
4. Cuando la pena, por su extensión, pueda incluirse a la vez entre las mencionadas en los dos primeros números de este artículo, el delito se considerará, en todo caso, como grave. Cuando la pena, por su extensión, pueda considerarse como leve y como menos grave, el delito se considerará, en todo caso, como leve».

Para saber ante qué clase de delito nos encontramos, habrá que atender a la pena concreta con la que la ley castiga dicho delito en la parte especial del Código Penal. Una vez que sepamos la pena con la que la ley castiga el delito, habrá que encuadrarla dentro de la clasificación contenida en el artículo 33 del Código Penal. Como nos indica el artículo 13.4 del Código Penal, cuando la pena con la que está castigado un delito pueda por su extensión ser considerada a la vez como grave y menos grave, el delito será grave. Y si la pena puede considerarse a la vez como leve y menos grave, el delito será leve.

CUESTIÓN

En atención a la clasificación que acabamos de ver ¿qué tipo de delito sería el hurto?

El tipo básico del delito de hurto se encuentra tipificado en el artículo 234 del CP, apartados primero y segundo, según lo cual:

«1. El que, con ánimo de lucro, tomare las cosas muebles ajenas sin la voluntad de su dueño será castigado, como reo de hurto, con la pena de prisión de seis a dieciocho meses si la cuantía de lo sustraído excediese de 400 euros.

2. Se impondrá una pena de multa de uno a tres meses si la cuantía de lo sustraído no excediese de 400 euros, salvo si concurriese alguna de las circunstancias del artículo 235. No obstante, en el caso de que el culpable hubiera sido condenado ejecutoriamente al menos por tres delitos comprendidos en este Título, aunque sean de carácter leve, siempre que sean de la misma naturaleza y que el montante acumulado de las infracciones sea superior a 400 €, se impondrá la pena del apartado 1 de este artículo». (Este artículo ha sido modificado por la LO 9/2022, de 28 de julio, con entrada en vigor el 29/08/2022).

Como vemos, si lo sustraído excede de 400 euros la pena prevista es de prisión de seis a dieciocho meses. Debemos encuadrar esta pena en la clasificación del artículo 33 del CP, y habría que estar a lo dispuesto en el apartado tercero a) de dicho artículo, dentro de las penas menos graves, por lo cual el delito sería un delito menos grave:

«3. Son penas menos graves:

a) La prisión de tres meses hasta cinco años».

Por otro lado, si lo sustraído no excede de 400 euros, la pena prevista es de multa de uno a tres meses. Se encuadraría esa pena según su naturaleza y duración, estando a lo dispuesto en el apartado cuarto g) del artículo 33, dentro de las penas leves, por lo que el delito sería un delito leve:

«4. Son penas leves:

g) La multa de hasta tres meses».

Las penas graves, menos graves y leves

2480

A la vista de tal clasificación de los delitos en graves, menos graves o leves, vemos que el criterio seguido para realizarla es la pena a imponer en cada uno de los casos (es decir, la gravedad), la cual también varía en función de la naturaleza de la pena, de modo que se puede hablar de tres grupos de penas: **privativas de libertad, privativas de otros derechos y multa.**

Aunque hablaremos más detalladamente de las penas en el tema 3 de la parte específica de penal (3. Las penas y las medidas de seguridad. Su aplicación. Las consecuencias accesorias), vamos aquí a traer a colación el **artículo 33 del Código Penal** que clasifica las penas en función de sus naturaleza y duración, en penas: **graves, menos graves y leves.**

Son penas graves:

- a) La prisión permanente revisable.
- b) La prisión superior a cinco años.
- c) La inhabilitación absoluta.
- d) Las inhabilitaciones especiales por tiempo superior a cinco años.
- e) La suspensión de empleo o cargo público por tiempo superior a cinco años.

ACCESO A LA ABOGACÍA

En este *Volumen III. Parte específica Penal del Vademecum de Acceso a la Abogacía*, los lectores encontrarán los temas correspondientes a la **materia penal** del temario para la preparación de la prueba de evaluación de aptitud profesional para el ejercicio de la profesión de la Abogacía para el año 2023.

Su enfoque es eminentemente práctico, acompañando la explicación de cada uno de los temas con ejemplos de preguntas tipo test recaídas en exámenes de convocatorias anteriores, llamadas de atención en determinados puntos del temario, así como de esquemas orientados a facilitar el estudio y comprensión de los mismos.

Además, como novedad, se ofrecerán de forma online, a través de la web de Colex (versión electrónica del libro), las actualizaciones de la obra hasta la fecha de convocatoria de los exámenes de 2023.

La colección Vademecum de Acceso a la Abogacía está formada por las siguientes obras:

- Volumen I. Parte General.
- Volumen II. Parte específica Civil-Mercantil.
- **Volumen III. Parte específica Penal.**
- Volumen IV. Parte específica Administrativo y Contencioso-administrativo.
- Volumen V. Parte específica Laboral.

PVP: 22,00 €

ISBN: 978-84-1359-702-7



Vademecum