

Juarez Tavares  
Antonio Martins

# FUNDAMENTOS DE TEORIA DO DELITO

5ª edição, revisada e atualizada

Prefácio  
Eugenio Raúl Zaffaroni



**tirant**  
lo blanch

## SUMÁRIO

NOTA PRÉVIA À QUINTA EDIÇÃO .....	17
NOTA PRÉVIA À QUARTA EDIÇÃO .....	19
NOTA PRÉVIA À TERCEIRA EDIÇÃO.....	21
NOTA PRÉVIA À SEGUNDA EDIÇÃO.....	23
NOTA PRÉVIA À PRIMEIRA EDIÇÃO .....	25
FOREWORD .....	29
VORBEMERKUNG .....	33
<i>Juarez Tavares</i>	
PREFÁCIO .....	37
<i>E. Raúl Zaffaroni</i>	
ABREVIATURAS.....	49
CAPÍTULO I	
INTRODUÇÃO .....	51
I. O OBJETIVO DA TEORIA DO DELITO.....	51
II. A ESTRUTURA DAS NORMAS: REGRAS E PRINCÍPIOS .....	56
III. A NORMA CRIMINALIZADORA: A QUESTÃO DA LEGITIMIDADE .....	65
1. Introdução.....	65
2. As teorias legitimadoras: o funcionalismo.....	69
3. As falácias da legitimação .....	75
4. A desconstrução da norma .....	77
5. A construção da norma .....	88
6. Racionalidade e comunicação .....	90
7. A aplicação da norma e dados empíricos .....	97
IV. PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS BÁSICOS.....	102
1. O princípio da legalidade.....	102
2. O princípio da dignidade humana .....	112
V. OUTROS PRINCÍPIOS CONSTITUCIONAIS .....	116
1. O princípio da lesividade .....	118
2. O princípio da necessidade .....	121

3. O princípio da intervenção mínima .....	123
4. O princípio da idoneidade .....	124
5. O princípio da proporcionalidade .....	126
6. O princípio do ne bis in idem .....	130
7. O princípio da presunção de inocência .....	132
VI. O DIREITO SUBJETIVO .....	134
VII. DIREITO SUBJETIVO E DIREITOS FUNDAMENTAIS .....	142
VIII. O BEM JURÍDICO .....	154

## CAPÍTULO II

<b>O CONCEITO DE DELITO .....</b>	<b>167</b>
I. A EVOLUÇÃO DOUTRINÁRIA .....	167
II. OS SISTEMAS DE DELITO .....	174

## CAPÍTULO III

<b>O INJUSTO PENAL .....</b>	<b>183</b>
------------------------------	------------

### SEÇÃO I

<b>A AÇÃO .....</b>	<b>183</b>
I. OS MODELOS DE CONDUTA .....	186
1. O Modelo Causal .....	187
2. O Modelo Finalista .....	188
3. O Modelo Social .....	189
4. O Modelo Funcional .....	190
5. O Modelo Personalista .....	192
6. O Modelo Teleológico .....	192
7. O Modelo Performático .....	193
II. UMA CONCEITUAÇÃO DE AÇÃO .....	202
III. O SUJEITO DA AÇÃO .....	204
1. O conceito de sujeito .....	204
2. A pessoa deliberativa .....	210
IV. A IMPUTABILIDADE .....	217
V. AUSÊNCIA DE AÇÃO .....	220
1. A carência de elementos naturalísticos .....	221
2. A carência de performatividade .....	222
2.1 Os fatos culturalmente motivados .....	224
2.2 A inimizabilidade .....	233

### SEÇÃO II

<b>TIPICIDADE E ANTIJURIDICIDADE .....</b>	<b>243</b>
I. A CONTRIBUIÇÃO DA DOUTRINA .....	244

II. A FORMULAÇÃO ATUAL .....	246
III. AS CHAMADAS FUNÇÕES DO TIPO .....	247
IV. A ANTIJURIDICIDADE.....	249
V. OS MODELOS DE INJUSTO.....	254
<b>CAPÍTULO IV</b>	
<b>O INJUSTO DOS DELITOS COMISSIVOS DOLOSOS .....</b>	<b>257</b>
<b>SEÇÃO I</b>	
<b>A TIPICIDADE.....</b>	<b>257</b>
I. A ESTRUTURA DO TIPO .....	257
II. O RESULTADO.....	260
III. O PROCESSO DE IMPUTAÇÃO .....	274
1. A imputação objetiva .....	276
1.1 A causalidade .....	276
A. A teoria da condição.....	279
B. A teoria da causalidade adequada.....	288
C. A teoria da relevância jurídica .....	290
D. A teoria da causalidade funcional.....	291
1.2 A imputação normativa.....	294
A. O setor da criação do risco .....	299
a. A diminuição do risco .....	299
b. Ausência de criação ou aumento do risco.....	301
c. A insignificância da lesão jurídica .....	305
d. O risco permitido .....	312
B. O setor da realização do risco .....	314
a. A ausência de realização do risco.....	315
b. A ausência de realização do risco não permitido .....	316
c. Resultados fora do âmbito de proteção da norma .....	317
d. As condutas alternativas conforme o direito .....	318
e. O alcance do tipo .....	319
C. O consentimento do ofendido .....	322
2. A imputação subjetiva.....	327
2.1 O dolo .....	328
A. A evolução da doutrina.....	329
B. A questão da vontade .....	333
C. A estrutura do dolo .....	351
D. As espécies de dolo .....	361
a. O dolo direto .....	361
b. O dolo eventual .....	368

2.2 O erro de tipo e os desvios do dolo.....	393
2.3 Os elementos subjetivos especiais .....	403
3. As condições objetivas de punibilidade.....	407

## SEÇÃO II

### A ANTIJURIDICIDADE ..... 409

#### I. O PANORAMA DA ANTIJURIDICIDADE..... 409

1. Antijuridicidade formal e material .....	410
2. O espaço livre de valoração jurídica .....	411
3. A relação entre tipicidade e antijuridicidade .....	414
4. Elemento subjetivo de justificação? .....	416
5. A unidade da ordem jurídica e o juízo de ilicitude.....	417

#### II. AS CAUSAS LEGAIS DE JUSTIFICAÇÃO ..... 419

1. O estado de necessidade.....	420
A. A situação de necessidade .....	420
B. A ação necessária .....	423
2. A legítima defesa.....	430
A. A situação de defesa.....	431
B. A ação defensiva .....	436
C. Limitações .....	439
D. Defesa antecipada e provocação .....	441
E. A legítima defesa por parte de agentes do estado.....	446
F. O excesso na legítima defesa.....	450

3. O exercício regular de um direito.....	451
---	-----

4. O estrito cumprimento de dever legal .....	457
---	-----

#### III. AS CAUSAS SUPRALEGAIS DE JUSTIFICAÇÃO ..... 459

1. O consentimento presumido.....	460
2. O direito de correção .....	463
3. O direito de expressão.....	467
4. O processo de marginalização social.....	471
5. O pertencimento a minorias étnicas e culturas originárias .....	477

## CAPÍTULO V

### O INJUSTO DOS DELITOS CULPOSOS..... 481

I. A ESTRUTURA DA TIPICIDADE .....	481
------------------------------------	-----

II. O PROCESSO DE IMPUTAÇÃO.....	483
----------------------------------	-----

III. A ATUAÇÃO DOLOSAMENTE DISTINTA.....	494
--	-----

IV. DELITOS QUALIFICADOS PELO RESULTADO .....	498
---	-----

1. A relação dolo e culpa .....	501
---------------------------------	-----

2. Os grupos de delitos .....	501
-------------------------------	-----

3. Excepcionalidade dos delitos culposos e sua consequência.....	503
--	-----

V. PARTICIPAÇÃO CULPOSA EM CRIME DOLOSO .....	507
VI. AS ESPÉCIES DE CULPA.....	509
VII. AS CAUSAS DE JUSTIFICAÇÃO .....	517
<b>CAPÍTULO VI</b>	
<b>O INJUSTO DOS DELITOS OMISSIVOS.....</b>	<b>519</b>
I. A DISCUSSÃO EM TORNO DA LEGITIMIDADE.....	519
II. OS PRESSUPOSTOS BÁSICOS.....	523
III. A ESTRUTURA TÍPICA .....	526
IV. OS DELITOS OMISSIVOS PRÓPRIOS E IMPRÓPRIOS .....	532
V. A CAUSALIDADE NA OMISSÃO .....	535
VI. OS SUPOSTOS DEVERES GERAIS .....	536
VII. A IMPUTAÇÃO SUBJETIVA .....	538
VIII. AS CAUSAS DE JUSTIFICAÇÃO.....	539
<b>CAPÍTULO VII</b>	
<b>A CULPABILIDADE.....</b>	<b>545</b>
I. O SIGNIFICADO DA CULPABILIDADE.....	545
II. A CHAMADA LIBERDADE DE VONTADE .....	553
III. OS CRITÉRIOS LIMITADORES DA CULPABILIDADE .....	572
IV. AS ETAPAS METODOLÓGICAS DA CULPABILIDADE .....	589
<b>CAPÍTULO VIII</b>	
<b>A CULPABILIDADE DOS DELITOS COMISSIVOS DOLOSOS .....</b>	<b>593</b>
I. A CAPACIDADE DE CULPABILIDADE .....	596
1. Panorama geral .....	596
2. A capacidade diminuída.....	597
3. Emoção, paixão e embriaguez .....	599
4. Actio libera in causa.....	602
II. A CONSCIÊNCIA POTENCIAL DO INJUSTO .....	605
1. A solução legal brasileira .....	605
2. A contribuição doutrinária.....	606
2.1 O direito penal comum.....	606
2.2 A teoria do dolo .....	606
2.3 A teoria extrema da culpabilidade.....	609
2.4 A teoria limitada da culpabilidade .....	609
3. As espécies de erro .....	612
3.1 O erro de proibição direto.....	612
3.2 O erro de tipo permissivo.....	613
3.3 O erro de permissão .....	613

4. O objeto do erro .....	614
5. A teoria dos elementos negativos do tipo.....	620
6. O grau de conhecimento do agente.....	621
7. O autor por convicção .....	622
8. O erro culturalmente motivado.....	625
9. A questão da evitabilidade do erro.....	631
<b>III. A EXIGIBILIDADE DE OUTRA CONDUTA.....</b>	<b>637</b>
1. Panorama geral .....	637
2. A coação irresistível.....	640
3. A obediência hierárquica.....	642
4. O estado de necessidade exculpante .....	645
5. O excesso escusável de legítima defesa.....	646
6. Causa geral de exculpação .....	650
<b>IV. A RESPONSABILIDADE .....</b>	<b>652</b>

## **CAPÍTULO IX**

<b>A CULPABILIDADE DOS DELITOS CULPOSOS.....</b>	<b>669</b>
I. A CAPACIDADE DE CULPABILIDADE .....	669
II. A CAPACIDADE DE RECONHECIMENTO DO CUIDADO ....	671
III. A PREVISIBILIDADE E EVITABILIDADE DO EVENTO.....	675
IV. A CONSCIÊNCIA POTENCIAL DO INJUSTO .....	678
V. AS CAUSAS DE EXCULPAÇÃO .....	683
VI. A RESPONSABILIDADE.....	684

## **CAPÍTULO X**

<b>CULPABILIDADE DOS DELITOS OMISSIVOS .....</b>	<b>687</b>
I. A CAPACIDADE DE CULPABILIDADE .....	687
II. A CONSCIÊNCIA POTENCIAL DO INJUSTO .....	688
III. AS CAUSAS DE EXCULPAÇÃO .....	690
IV. A RESPONSABILIDADE .....	693

<b>BIBLIOGRAFIA.....</b>	<b>695</b>
--------------------------	------------

<b>ÍNDICE REMISSIVO .....</b>	<b>715</b>
-------------------------------	------------

<b>ÍNDICE DE AUTORES .....</b>	<b>727</b>
--------------------------------	------------