

José Hurtado Pozo

avec la collaboration de Thierry Godel

Droit pénal général

Théorie

Méthodologie de résolution
de cas pratiques

Tableau synoptique

Répertoire alphabétique

Table des matières

Présentation de la seconde édition	VII
Présentation de la première édition	IX
Table des abréviations	XI
Table des matières	XIII
Bibliographie générale	XXVII

PREMIÈRE PARTIE : INTRODUCTION	1
CHAPITRE 1 – NOTIONS FONDAMENTALES	2
§ 1 Pouvoir de répression de l'État	2
§ 2 Notions de droit pénal	3
§ 3 Infractions au sens formel et au sens matériel	3
§ 4 Bien juridique	4
1. Approche traditionnelle	4
2. Théorie de l'expectative	5
§ 5 Droit pénal et morale	6
§ 6 Limite du droit pénal	6
1. Caractères fragmentaire, subsidiaire et accessoire du droit pénal	6
2. Rapports entre droit pénal, droit administratif et droit disciplinaire	7
A. Droit pénal administratif	7
B. Droit disciplinaire	8
CHAPITRE 2 – DISCIPLINES PÉNALES	10
§ 1 Politique criminelle	10
§ 2 Criminologie	11
§ 3 Dogmatique pénale	12
§ 4 Autres disciplines	12
CHAPITRE 3 – ÉVOLUTION DU DROIT PÉNAL SUISSE	14
§ 1 Unification du droit pénal	14
§ 2 Réformes	15
Tableaux synoptiques	16
Bibliographie : notions fondamentales	17

DEUXIÈME PARTIE : LOI PÉNALE	19
CHAPITRE 4 – SOURCES DU DROIT PÉNAL SUISSE	20
§ 1 Droit pénal fédéral	20
1. Code pénal, Code pénal militaire et droit pénal des mineurs	20
2. Droit pénal complémentaire	21
3. Loi fédérale sur le droit pénal administratif	22
4. Conventions internationales	22
§ 2 Droit pénal cantonal	23
1. Contraventions de police	24
2. Infractions aux prescriptions cantonales d’administration et de procédure	24
3. Infractions aux lois fiscales	25
CHAPITRE 5 – PRINCIPE DE LA LÉGALITÉ	27
§ 1 Historique et ancrages contemporains	27
1. En droit constitutionnel	27
2. En droit international	28
§ 2 <i>Nullum crimen, nulla poena sine lege</i>	28
§ 3 Conséquences	29
1. Principe de précision et clarté de la loi	29
2. Exclusion du droit coutumier et désuétude	30
3. Interdiction de l’analogie	31
§ 4 Principe de la légalité et procédure pénale	31
Tableau synoptique	33
CHAPITRE 6 – INTERPRÉTATION DE LA LOI	34
§ 1 Généralités	34
§ 2 Interprétation subjective et objective	34
§ 3 Interprétation restrictive et extensive	35
§ 4 Méthodes d’interprétation	36
Tableaux synoptiques	37
CHAPITRE 7 – APPLICATION DE LA LOI PÉNALE DANS L’ESPACE	38
§ 1 Droit pénal international	38
1. Notions et fonctions	38
2. Localisation de l’infraction	40
A. Théories de l’action et du résultat	40
B. Principe de l’ubiquité relative du Code pénal	41
a. <i>Lieu où l’auteur a agi</i>	41
b. <i>Lieu où le résultat s’est produit</i>	42

§ 2. Principe de la territorialité (art. 3)	43
1. Le rattachement à la territorialité	43
2. Reconnaissance limitées des jugements étrangers : principe d'imputation	44
§ 3. Principe de la compétence réelle (art. 4)	46
§ 4. Principes de la compétence universelle et de la compétence de remplacement	47
1. Notion	47
2. Infraction commise à l'étranger contre des mineurs (art. 5)	48
3. Répression en vertu des traités internationaux (art. 6)	49
§ 5. Compétence extraterritoriale (art. 7)	50
1. Ancienne régulation	50
2. Compétence extraterritoriale ordinaire (art. 7 al. 1)	51
A. Actes donnant lieu à l'extradition	52
B. Double incrimination	52
C. Auteur sur le territoire suisse	53
3. Compétence extraterritoriale extraordinaire (art. 7 al. 2)	53
A. Auteur et victime étrangers	53
B. Compétence de remplacement : demande d'extradition rejetée (let. a)	54
C. Compétence universelle pour les crimes graves (let. b)	55
§ 6. Dispositions concernant uniquement l'extradition	56
Tableau synoptique	58
CHAPITRE 8 – APPLICATION DE LA LOI PÉNALE DANS LE TEMPS	59
§ 1 Problématique des successions de lois	59
§ 2 Principes du droit pénal transitoire	59
1. Principes de la non-rétroactivité et de la <i>lex mitior</i>	59
2. Application des principes	60
A. Lois d'incrimination et relatives aux sanctions	60
B. Mesures de sûreté	60
C. Règles de procédure	61
D. Modalités d'application des sanctions	63
E. Revirements de jurisprudence	63
3. Règles particulières	64
A. Exécution des jugements rendus sous l'empire de l'ancien droit	64
B. Plainte	65
§ 3 Localisation de l'infraction dans le temps	65
1. Moment de l'infraction	65
2. Actes de participation	67

3. Cas particuliers	67
A. Délit continu	67
B. Délit successif	68
C. Concours réel	69
§ 4 Application de la <i>lex mitior</i>	69
1. Détermination de la loi la plus favorable	69
2. Limites de la <i>lex mitior</i>	70
A. Lois temporaires	70
B. Lois intermédiaires	71
C. <i>Lex mitior</i> et voies de recours	71
Tableau synoptique	72
CHAPITRE 9 – APPLICATION DE LA LOI PÉNALE QUANT AUX PERSONNES	73
§ 1 Égalité dans la loi et devant la loi	73
§ 2 Régimes spéciaux	74
1. Règles applicables aux mineurs	74
A. Fondement et évolution de la répression des mineurs	74
B. Sanction	76
2. Droit pénal militaire	76
§ 3 Privilèges	78
1. Autorités et fonctionnaires	78
2. Diplomates	79
Tableau synoptique	81
Bibliographie : la loi pénale	82
TROISIÈME PARTIE : INFRACTION PUNISSABLE	83
CHAPITRE 10 – CONDITIONS DE PUNISSABILITÉ	84
§ 1 Théorie de l'imputation	84
§ 2 Théorie de l'infraction	85
1. Notions	85
2. Évolution en Allemagne	85
CHAPITRE 11 – ACTIVITÉ PUNISSABLE : L'ACTION	88
§ 1 Introduction	88
§ 2 Théories de l'action	88
1. Théorie de l'action causale naturelle	88
2. Théorie finaliste de l'action	89
3. Théorie de l'action sociale	91
4. Théorie de l'action personnelle	91
5. Notion négative d'action	92

6. État actuel de la doctrine	92
§ 3 Faits non constitutifs d'une action	93
Tableaux synoptiques	95
Bibliographie : théorie de l'infraction	95
QUATRIÈME PARTIE : INFRACTION DE COMMISSION INTENTIONNELLE	97
CHAPITRE 12 – CONFORMITÉ DE L'ACTE À L'ÉNONCÉ DE FAIT LÉGAL	98
§ 1 Introduction	98
1. Notion d'énoncé de fait légal	98
2. Bien juridique	99
3. Typicité et illicéité	99
§ 2 Énoncé de fait légal objectif	101
1. Généralité	101
A. Éléments de l'énoncé de fait légal	101
B. Classification des énoncés de fait légaux	102
2. Auteur	102
3. Objet de l'infraction	103
4. Comportement incriminé	103
5. Classification des infractions	104
A. Crimes, délits et contraventions	104
B. Infractions formelles et matérielles	104
C. Infractions de lésion et de mise en danger	105
D. Infractions de commission, d'omission et de commission par omission	105
E. Infractions intentionnelles et par négligence	106
F. Infractions communes et spéciales	106
G. Infractions instantanées et continues	107
H. Infractions simples et complexes	107
Tableaux synoptiques	108
6. Rapport de causalité et imputation objective	109
A. Introduction	109
B. Théorie de la causalité naturelle	109
C. Théorie de la causalité adéquate et de la relevance	111
D. Théorie de l'imputation objective	112
a. Généralités	112
b. Causalité comme fondement	114
c. Critère de la création ou de l'augmentation d'un risque non admissible	115
d. Rapport entre l'agent et le danger	117
e. Réalisation du risque non admissible	118
f. Concrétisation du risque interdit par la norme	121

g. Interdiction de remonter la chaîne causale	121
h. Appréciation globale	122
Tableau synoptique	123
§ 3 Énoncé de fait légal subjectif	123
1. Intention	124
A. Conscience	124
B. Volonté	126
a. Dol direct de premier degré	127
b. Dol direct de second degré (dol indirect)	128
c. Dol éventuel	128
2. Erreur sur les faits (erreur sur l'aspect objectif de l'énoncé de fait légal)	130
A. Généralité	130
B. Objet de l'erreur	131
C. Erreur et négligence	132
D. Conscience du rapport de causalité	133
3. <i>Aberratio ictus vel impetus</i>	133
4. <i>Dolus generalis</i>	135
5. <i>Error in objecto et error in personam</i>	136
Tableau synoptique	137
§ 4 Consentement	138
1. Introduction	138
2. Fondements	138
3. Consentement et accord	140
4. Consentement valable	143
A. Disponibilité du bien juridique	143
B. Déclaration de volonté	145
C. Capacité pour disposer	146
D. Déclaration de volonté préalable	147
E. Volonté éclairée	147
F. Déclaration libre	147
Tableau synoptique	149
CHAPITRE 13 – ILLICÉITÉ	150
§ 1 Notions fondamentales	150
1. Introduction	150
2. Illicéité formelle et matérielle	151
3. Caractères objectif et personnel de l'illicéité	151
Tableau synoptique	152
4. Fondements des faits justificatifs	153

5. Éléments subjectifs des faits justificatifs	153
6. Erreur sur les circonstances matérielles du fait justificatif	154
§ 2 Faits justificatifs	155
1. Légitime défense	155
A. Notion	155
B. Agression	155
C. Agression illicite	156
D. Agression actuelle ou imminente	157
E. Biens juridiques protégés	158
F. Défense	159
G. Moyens proportionnés	159
H. Agression provoquée	161
I. Volonté de se défendre	162
J. Légitime défense des tiers	162
Tableau synoptique	163
2. État de nécessité licite	163
A. Introduction	163
B. Délimitation entre l'état de nécessité et la légitime défense	164
C. Danger imminent	164
D. Impossibilité de détourner autrement le danger	165
E. Biens juridiques protégés	166
F. Pondération des intérêts en conflit	166
G. Danger imputable à la faute de l'auteur	168
H. Devoir de courir le risque	169
I. Cas particulier	170
a. <i>Élément subjectif</i>	170
b. <i>Conflit de devoirs juridiques</i>	171
Tableau synoptique	172
3. Autres faits justificatifs	173
A. Introduction	173
B. Acte ordonné par la loi	173
C. Acte autorisé par la loi	174
a. <i>Exercice d'un droit</i>	174
b. <i>Exercice d'une fonction</i>	175
c. <i>Accomplissement d'un ordre supérieur</i>	177
d. <i>Exercice d'une profession</i>	178
e. <i>Consentement présumé</i>	179
Bibliographie : illicéité	181
CHAPITRE 14 – CULPABILITÉ	183
§ 1 Notion de culpabilité	183

1. Pas de peine sans culpabilité	183
2. Notion de culpabilité	183
§ 2 Capacité de culpabilité	184
1. Introduction	184
2. Incapacité en raison de l'âge	184
3. Jeunes adultes	185
4. Capacité de culpabilité	185
5. Causes de l'incapacité	186
A. Maladie mentale	186
B. Faiblesse d'esprit	187
6. Capacité de culpabilité restreinte	188
7. <i>Actio libera in causa</i>	189
A. Notion et fondements	189
B. <i>Actio libera in causa</i> intentionnelle	190
C. <i>Actio libera in causa</i> par négligence	191
D. Irresponsabilité fautive	192
8. Doute sur l'état mental de l'inculpé	193
§ 3 Erreur sur l'illicéité	193
1. Erreur sur l'illicéité et erreur sur les faits	194
2. Conscience de l'illicéité	195
3. Défaut de conscience de l'illicéité	195
4. Erreur évitable ou inévitable	197
§ 4 Excuses absolutoires	199
1. Introduction	199
2. Fondement des excuses absolutoires	199
3. État de nécessité excusable	200
4. Défense excusable	202
5. Erreur sur les circonstances matérielles des excuses absolutoires	204
Tableau synoptique	205
Bibliographie : culpabilité	205
CHAPITRE 15 – PROCESSUS D'EXÉCUTION DE L'INFRACTION	207
§ 1 Notion et régime atténué de la peine	207
§ 2 Actes préparatoires	209
1. Règle générale de l'impunité	209
2. Infraction d'actes préparatoires délictueux (art. 260 ^{bis})	210
§ 3 Tentative d'infraction	211
1. Fondements de la répression	211

2.	Commencement de l'exécution	212
3.	Non-consommation de l'infraction	213
4.	Intentionnalité	214
§ 4	Tentative simple et désistement	214
1.	Comportement délictueux incomplet	214
2.	Volonté de se désister	215
§ 5	Délit manqué et repentir actif	216
1.	Délit manqué	216
2.	Repentir actif	217
A.	Comportement délictueux complet et non-consommation de l'infraction	217
B.	Cas de consommation de l'infraction	218
C.	Participation	219
§ 6	Régime de l'atténuation ou de l'exemption de la peine	221
1.	Tentative simple et désistement	221
2.	Délit manqué et repentir actif	221
3.	Fondements de l'atténuation ou de l'impunité	222
§ 7	Délit impossible	223
1.	Régulation légale	223
2.	Conditions	224
A.	Commencement de l'exécution	224
B.	Consommation impossible	224
a.	<i>Généralités</i>	224
b.	<i>Impossibilité quant à l'objet et aux moyens</i>	225
c.	<i>Impossibilité relative et absolue</i>	225
3.	Volonté	226
4.	Peine	226
§ 8	Délit putatif : cas particulier	227
	Bibliographie : processus d'exécution de l'infraction	229
	CHAPITRE 16 – DEGRÉ DE PARTICIPATION	230
§ 1	Introduction	230
§ 2	Auteur et participant	230
1.	Critère objectif	230
2.	Critère subjectif	231
3.	Théorie de la maîtrise de fait	232
§ 3	Participation nécessaire	233
§ 4	Auteur	234
§ 5	Participation principale	235

1. Auteur médiat	235
A. Généralités	235
B. Cas particuliers d’auteur médiat	236
2. Coauteurs	238
A. Réalisation d’un acte d’exécution	238
B. Décision commune de commettre l’infraction	239
C. <i>Animus auctoris</i> et maîtrise fonctionnelle de fait	239
D. Imputation de l’infraction	241
E. Fondement de la répression	242
§ 6 Participation accessoire	243
1. Généralités	243
2. Circonstances matérielles et personnelles	244
3. Instigation	246
A. Commission d’une infraction	246
B. Déterminer autrui	247
C. Moyens utilisés par l’instigateur	248
D. Intention de l’instigateur	248
4. Complicité	250
A. Notion	250
B. Moment de l’intervention du complice	251
C. Intention du complice et limites de sa responsabilité	252
Tableau synoptique	253
CHAPITRE 17 – RESPONSABILITÉ PÉNALE DE L’ENTREPRISE	254
§ 1 Rôle social de l’entreprise	254
§ 2 Responsabilité de l’entreprise selon l’article 102	255
1. Régime mixte de la responsabilité	255
2. Notion d’entreprise	256
3. Type d’infractions	257
4. Auteur de l’infraction	257
5. Infraction et activité commerciale de l’entreprise	258
6. Typicité du comportement	258
7. Illicéité du comportement	259
8. Culpabilité de l’auteur et de l’entreprise	259
9. Double répression des personnes physiques et morales	260
10. Peine	261
§ 3 Responsabilité des médias selon l’article 28	261
Tableau synoptique	264
Bibliographie : participation et responsabilité de l’entreprise	264

CINQUIÈME PARTIE : INFRACTION D’OMISSION INTENTIONNELLE	267
CHAPITRE 18 – INFRACTIONS D’OMISSION INTENTIONNELLE	268
§ 1 Généralités	268
§ 2 Infractions d’omission propre	269
§ 3 Infraction d’omission impropre	270
1. Introduction	270
2. Causalité et imputation objective	271
3. Devoir de garant	272
4. Sources du devoir de garant	273
A. Loi	273
B. Contrat	274
C. Création d’un risque	275
D. Communauté de risques librement consentie	275
E. Situation complémentaire	276
5. Aspect subjectif de l’énoncé de fait légal	276
§ 5 Illicéité	278
§ 6 Culpabilité	279
Tableau synoptique.....	280
Bibliographie : infraction d’omission intentionnelle.....	281
SIXIÈME PARTIE : INFRACTION PAR NÉGLIGENCE	283
CHAPITRE 19 – INFRACTION PAR NÉGLIGENCE	284
§ 1 Généralités	284
1. Introduction	284
2. Évolution de la doctrine	284
3. Systématique	286
§ 2 Négligence	287
1. Typicité	287
2. Aspect objectif de l’énoncé de fait légal	287
A. Auteur	287
B. Comportement incriminé	287
C. Création d’un danger	288
D. Limite du danger	289
E. Principe de la confiance	290
F. But de protection de la norme implicite à l’énoncé de fait légal	292
G. Individualisation de la détermination de l’imprévoyance	293
H. Négligence avec ou sans représentation du danger	294

I. Aspect subjectif de l'énoncé de fait légal	296
3. Illicéité	296
4. Culpabilité	297
5. Énoncés de fait légaux élargis	299
Tableau synoptique	300
Bibliographie : infraction par négligence	300
SEPTIÈME PARTIE : INFRACTION DE MISE EN DANGER	303
CHAPITRE 20 – INFRACTIONS DE MISE EN DANGER	304
§ 1 Introduction	304
§ 2 Notion de danger	304
§ 3 Types d'infractions de mise en danger	305
1. Mise en danger concrète	306
2. Mise en danger abstraite	306
3. Mise en danger collective : concrète et abstraite	307
Tableau synoptique	308
Bibliographie : infraction de mise en danger	308
HUITIÈME PARTIE : RÉGIMES DU CONCOURS	309
CHAPITRE 21 – CONCOURS	310
1. Notion d'action	310
2. Critères pour déterminer l'unité d'action	310
§ 2 Concours idéal : homogène et hétérogène	313
§ 3 Concours réel : homogène et hétérogène	314
§ 4 Individualisation de la peine	314
§ 5 Concours apparent de lois	316
1. Notion	316
2. Principes applicables	316
3. Principe d'identité	317
4. Principe de l'alternativité	317
5. Principe de spécialité	318
6. Principe de la subsidiarité	319
7. Principe de l'absorption	320
Tableau synoptique	323
Bibliographie : régime du concours	323

NEUVIÈME PARTIE : SYSTÈME DE SANCTIONS PÉNALES	325
CHAPITRE 22 – SANCTIONS PÉNALES	326
§ 1 Introduction	326
1. Peines	327
2. Mesures	327
3. Aperçu des différentes théories de la peine	328
§ 2 Individualisation des sanctions	329
1. Individualisation législative et judiciaire	329
2. Atténuation simple	331
3. Circonstances aggravantes	334
§ 3 Sursis à l'exécution de la peine	335
1. Conditions de l'octroi du sursis	335
2. Délai d'épreuve	337
3. Révocation du sursis	337
§ 4 Sortes de peines	338
1. Peine pécuniaire	338
2. Travail d'intérêt général	340
3. Peines privatives de liberté	342
A. Peines privatives de liberté de courte durée	342
B. Peines privatives de liberté de moyenne et longue durée	343
C. Amende	344
§ 5 Mesures de sûreté	345
1. Notion et but	345
2. Mesures thérapeutiques institutionnelles	346
A. Traitement des troubles mentaux	346
B. Traitement des addictions	347
C. Mesures applicables aux jeunes adultes	347
D. Fin des mesures thérapeutiques institutionnelles	348
3. Traitement ambulatoire	350
4. Internement	351
5. Autres mesures	353
A. Cautionnement préventif	353
B. Interdiction d'exercer une profession	354
C. Interdiction de conduire	355
D. Publication du jugement	356
E. Confiscation	356
F. Allocation au lésé	356
§ 6 Sanctions applicables aux mineurs	357
1. Mesures de protection	357

2. Peines applicables aux mineurs	358
Tableaux synoptiques	360
Bibliographie : système de sanctions pénales	362
DIXIÈME PARTIE : RÉGIMES DE LA PRESCRIPTION	367
CHAPITRE 23 – PRESCRIPTION PÉNALE	368
§ 1 Généralités	368
§ 2 Prescription de l’action pénale	368
§ 3 Prescription de la peine	370
§ 4 Imprescriptibilité des infractions graves	371
Bibliographie : régime de la prescription	372
MÉTHODE DE RÉOLUTION D’UN CAS PRATIQUE	373
TABLEAU SYNOPTIQUE	393
RÉPERTOIRE ALPHABÉTIQUE	401