

CARLOS BLANCO LOZANO

PROFESOR CONTRATADO DOCTOR DE DERECHO PENAL
EN LA UNIVERSIDAD DE SEVILLA

La omisión del deber de socorro en el Derecho penal

2009

JYB
BOSCH EDITOR

ÍNDICE

ABREVIATURAS	21
CAPÍTULO I	
MARCO LEGAL	
I. INTRODUCCIÓN.	35
1. PRESENTACIÓN	35
2. LA DENOMINADA <i>SOCIEDAD DEL RIESGO</i>	43
3. CONTEXTO SOCIONORMATIVO.	46
II. REGULACIÓN	46
1. ARTICULACIÓN	46
2. ACOTACIÓN	47
3. NIVELACIÓN	48
III. ANTECEDENTES Y CONCORDANCIAS	48
1. CÓDIGO PENAL DE 1995	48
2. LEY DEL JURADO	49
3. ARTÍCULO 489 <i>TER</i> DEL DEROGADO CÓDIGO PENAL.	50
4. ARTÍCULO 489 <i>BIS</i>	51
5. PRECEDENTES JURISPRUDENCIALES	52
6. PRECEDENTES DE DERECHO COMPARADO.	52
A) PREMISAS	52
B) ALEMANIA	54
C) ITALIA	54

IV. FALTAS ADYACENTES	55
--	-----------

V. INFRACCIONES ADMINISTRATIVAS CONTRA LA SEGURIDAD VIAL	55
---	-----------

CAPÍTULO II

NATURALEZA DEL DELITO

I. LA DOBLE TIPOLOGÍA DEL DELITO OMISIVO	59
---	-----------

II. LA OMISIÓN PURA O PROPIA.	60
--	-----------

III. LA OMISIÓN IMPURA O IMPROPIA	61
--	-----------

1. CONCEPTO	61
-----------------------	----

2. CARACTERES	62
-------------------------	----

3. ARTICULACIÓN LEGAL	63
---------------------------------	----

4. LA POSICIÓN DE GARANTE	66
-------------------------------------	----

A) PRESUPUESTOS POLÍTICO-CRIMINALES	66
---	----

a) Bases.	66
-------------------	----

b) Criterios de delimitación formal y material.	67
---	----

i) Planteamiento.	67
---------------------------	----

ii) Teoría formal	68
-----------------------------	----

iii) Teoría material	69
--------------------------------	----

B) REGULACIÓN LEGAL	69
-------------------------------	----

5. LA OMISIÓN FINAL	70
-------------------------------	----

6. LA OMISIÓN TÍPICA	73
--------------------------------	----

7. EL SUPRACONCEPTO ACCIÓN/OMISIÓN.	74
---	----

A) PREMISAS	74
-----------------------	----

B) SUPRACONCEPTO ONTOLÓGICO	74
---------------------------------------	----

C) SUPRACONCEPTO NEGATIVO	75
-------------------------------------	----

8. APLICACIONES CONCURSALES	75
---------------------------------------	----

IV. CONCLUSIÓN	79
---------------------------------	-----------

CAPÍTULO III

BIEN JURÍDICO PROTEGIDO

I. PREMISAS	83
------------------------------	-----------

II. ACOTACIÓN DOCTRINAL	84
--	-----------

1. PLANTEAMIENTO	84
A) CONSIDERACIONES GENERALES	84
B) SOLIDARIDAD.	85
C) BIENES JURÍDICOS INDIVIDUALES.	88
2. TOMA DE POSICIÓN PERSONAL	90
A) ENUNCIADO	90
B) SOLIDARIDAD.	92
C) LIBERTAD SEXUAL	92
D) LIBERTAD GENÉRICA.	92
E) VIDA.	93
F) INTEGRIDAD	93
G) SALUD	93
III. ACOTACIÓN JURISPRUDENCIAL.	94
1. BIEN JURÍDICO GENÉRICO	94
2. BIENES JURÍDICOS ESPECÍFICOS	95
IV. ACOTACIÓN NORMATIVA	95
1. LEY ORGÁNICA DE PROTECCIÓN JURÍDICA DEL MENOR	95
2. LEY SOBRE TRÁFICO, CIRCULACIÓN DE VEHÍCULOS A MOTOR Y SEGURIDAD VIAL.	96
V. CONCLUSIONES CONCURSALES.	98
1. PLANTEAMIENTO	98
2. SUPUESTOS.	107
A) ACOTACIÓN CONCURSAL	107
B) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE AL DELITO DE OMISIÓN DE ASISTENCIA SANITARIA	107
C) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE AL DELITO DE HOMICIDIO DOLOSO	108
D) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE AL DELITO DE LESIONES DOLOSAS	109
E) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE A LOS DELITOS DE HOMICIDIO O LESIONES IMPRUDENTES.	109
F) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE AL DELITO DE OMISIÓN DEL DEBER DE IMPEDIR DELITOS O DE PROMOVER SU PERSECUCIÓN	109
G) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE AL DELITO FUNCIONARIAL DE DENEGACIÓN DE AUXILIO	111

H) SUPUESTO CONCURSAL FRENTE AL DELITO OMISIVO CONTRA PERSONA PROTEGIDA EN CASO DE CONFLICTO ARMADO	112
---	-----

CAPÍTULO IV

BASES DE TIPICIDAD

I. PREMISAS	117
II. SUJETOS	118
1. SUJETO ACTIVO	118
A) PLANTEAMIENTO	118
B) APLICACIÓN	119
C) SUJETO ACTIVO <i>VERSUS</i> GARANTE.	119
2. SUJETO PASIVO	120
A) PLANTEAMIENTO	120
B) APLICACIÓN	120
C) PLURALIDAD DE SUJETOS PASIVOS.	121
a) Enunciado	121
b) Tesis del delito único	121
c) Tesis del concurso ideal	122
d) Tesis del concurso real	122
e) Tesis concursal mixta	123
f) Tesis de la preferencia	123
D) ESPECIAL CONSIDERACIÓN DEL FETO	124
a) Criterio doctrinal mayoritario	124
b) Criterio que se propone.	125
c) Criterio jurisprudencial	127
d) La Sentencia del Tribunal Supremo de 19 de diciembre de 1981.	127
III. OBJETO MATERIAL	129
1. PLANTEAMIENTO	129
2. APLICACIÓN	130
IV. ESTRUCTURA DEL TIPO OBJETIVO	130
V. ESTRUCTURA DEL TIPO SUBJETIVO	132
1. CONSIDERACIONES GENERALES	132
2. APLICACIÓN	137
3. DOLO OMISIVO	138

4. DOLO EVENTUAL	140
A) ENUNCIADO	140
B) SUPUESTO	141
C) SOLUCIÓN PROPUESTA	141
D) APLICACIÓN	142

CAPÍTULO V

LA OMISIÓN DEL SOCORRO DIRECTO

I. PREMISAS	149
II. LA SITUACIÓN DE DESAMPARO	150
1. CONCEPTO	150
A) APORTACIONES DOCTRINALES	150
B) CONCEPTO QUE SE PROPONE	152
C) GLOBALIDAD DEL CONCEPTO PROPUESTO	152
2. DESAMPARO ABSOLUTO	152
3. DESAMPARO RELATIVO	152
4. TRATAMIENTO DE LA ACEPTACIÓN DEL RIESGO	154
5. TRATAMIENTO DE LA AUSENCIA DE SOLICITUD DE AUXILIO	155
III. LA SITUACIÓN DE PELIGRO	155
1. CONCEPTO	155
2. TITULARIDAD	156
3. BIENES AFECTADOS	156
A) OBSERVACIONES DE <i>LEGE LATA</i>	156
B) OBSERVACIONES DE <i>LEGE FERENDA</i>	157
4. PROCEDENCIA	158
IV. MANIFESTACIÓN DEL PELIGRO	159
1. CONCEPTO	159
A) CRITERIOS DE APRECIACIÓN DE LA MANIFESTACIÓN	159
B) CRITERIO OBJETIVO <i>EX ANTE</i>	160
C) CRITERIO SUBJETIVO	161
D) CRITERIO MIXTO	161
2. TRATAMIENTO DE LA OMISIÓN NO PRESENCIAL	163
A) POLÉMICA DOCTRINAL	163
a) Enunciado	163

b) Supuesto	163
B) SOLUCIÓN PROPUESTA	164
C) NECESIDAD DE REQUERIMIENTO PERSONAL.	165
V. GRAVEDAD DEL PELIGRO	166
1. FORMULACIÓN	166
2. CRITERIO DEL REQUERIMIENTO	166
3. CRITERIO DE LA RELEVANCIA	167
A) ENUNCIADO	167
B) ESPECIAL CONSIDERACIÓN DEL SUICIDIO Y LAS AUTOLESIONES	167
4. CRITERIO DE LA PROBABILIDAD	171
VI. EL SOCORRO	171
1. CONCEPTO	171
2. POSIBILIDAD.	172
3. EFICACIA.	172
A) FORMULACIÓN	172
B) CRITERIO SUBJETIVO	173
C) CRITERIO OBJETIVO	174
4. URGENCIA.	175
5. TRATAMIENTO DEL SOCORRO DEFICIENTE	175
A) TRATAMIENTO DEL SOCORRO DEFICIENTE DOLOSO O IMPRUDENTE	175
B) TRATAMIENTO DEL SOCORRO DEFICIENTE INSUPERABLE O FORTUITO	176
6. SOCORRO INMEDIATO Y MEDIATO	176
A) ENUNCIADO	176
B) SOCORRO INMEDIATO	176
a) Definición	176
b) Ejemplo.	177
C) SOCORRO MEDIATO	177
a) Definición	177
b) Ejemplo.	177
VII. LA AUSENCIA DE RIESGO	177
1. FUNDAMENTO.	177
2. NATURALEZA	178
3. CONTENIDO	178

4. EL RIESGO DE SER DETENIDO	180
A) DISCURSO DOCTRINAL Y JURISPRUDENCIAL	180
B) TOMA DE POSICIÓN PERSONAL	182

CAPÍTULO VI

LA OMISIÓN DEL SOCORRO INDIRECTO

I. PLANTEAMIENTO	185
II. ESTRUCTURA.	185
III. PRESUPUESTO NORMATIVO	186
IV. LA SITUACIÓN DE IMPEDIMENTO PARA SOCORRER	187
1. PREMISAS	187
2. POSTERIOR CONVERSIÓN	187
V. LA URGENTE DE DEMANDA DE AUXILIO AJENO	188
1. AJENIDAD	188
2. EFICACIA.	188
3. URGENCIA.	189
4. MEDIOS	190
5. ASPECTOS CONCURSALES	190
VI. EL RIESGO PROPIO O DE TERCEROS.	190
VII. APLICACIÓN.	191

CAPÍTULO VII

CUALIFICACIONES POR INJERENCIA

I. CONSIDERACIONES PRELIMINARES	195
II. ARTICULACIÓN.	195
III. PRESUPUESTOS.	196
IV. RELACIÓN CON LAS TIPOLOGÍAS BÁSICAS	196
1. PLANTEAMIENTO	196
2. TEORÍA DE LA INDEPENDENCIA	198
3. TEORÍA DE LA AUTONOMÍA.	199
4. ESPECIAL CONSIDERACIÓN DE LA SITUACIÓN DE PELIGRO	200

5. ESPECIAL CONSIDERACIÓN DEL DESAMPARO	201
6. ESPECIAL TRATAMIENTO DEL DOLO	202
V. NATURALEZA	203
1. TEORÍA MIXTA	203
2. TEORÍA PURA	204
3. PREVISIÓN ALTERNATIVA	205
VI. FUNDAMENTO	206
VII. LÍMITES	207
1. PLANTEAMIENTO	207
2. DELIMITACIÓN FRENTE A LA COMISIÓN POR OMISIÓN EN EL DEROGADO CÓDIGO PENAL	208
A) POLÉMICA	208
B) TEORÍA DÚALISTA	208
C) TEORÍA DEL CASO FORTUITO	209
D) TEORÍA RESTRICTIVA.	209
E) TEORÍA ACUMULATIVA	209
a) Inaceptabilidad	209
b) Consecuencias concursales	210
c) Ejemplo.	210
F) LA SENTENCIA DEL TRIBUNAL SUPREMO DE 21 DE DICIEMBRE DE 1977.	210
3. DELIMITACIÓN FRENTE A LA COMISIÓN POR OMISIÓN EN EL VIGENTE CÓDIGO PENAL	211
A) NUEVA POLÉMICA	211
B) TEORÍA RESTRICTIVA DE LA COMISIÓN POR OMISIÓN .	212
C) SUPUESTO: EL <i>HOMICIDIO DOLOSO EN</i> <i>FRAUDE DE LEY</i>	213
D) CONCLUSIÓN.	214
E) ESQUEMA DE APLICACIONES	214
F) ORIENTACIONES DE <i>LEGE FERENDA</i>	215
VIII. TIPICIDAD SUBJETIVA.	216
IX. EL PREVIO ACCIDENTE FORTUITO	217
1. PRECISIONES GRAMATICALES SOBRE EL TÉRMINO <i>FORTUITAMENTE</i>	217
2. CONCLUSIÓN	218

X. EL PREVIO ACCIDENTE IMPRUDENTE	219
1. EXCLUSIÓN DEL PREVIO ACCIDENTE DOLOSO	219
2. CLASES DE IMPRUDENCIA	219
A) PLANTEAMIENTO	219
B) APLICACIÓN	226
3. TRATAMIENTO DE LA PRETERINTENCIONALIDAD	226
4. CONCURSOS	227
XI. CONTRASENTIDOS PUNITIVOS: CONSIDERACIONES CRÍTICAS	228
CAPÍTULO VIII	
OTROS CARACTERES Y ASPECTOS DEL DELITO	
I. ANTIJURICIDAD	235
1. PLANTEAMIENTO	235
2. ACOTACIÓN	237
A) BASES	237
B) ESTADO DE NECESIDAD	238
C) APLICACIÓN	241
II. IMPUTABILIDAD	243
1. PLANTEAMIENTO	243
2. APLICACIÓN	249
III. CULPABILIDAD.	250
1. PLANTEAMIENTO	250
2. MIEDO INSUPERABLE	255
A) BASES	255
B) APLICACIÓN	260
IV. PUNIBILIDAD	261
1. PLANTEAMIENTO	261
2. APLICACIÓN	263
V. PENALIDAD	263
VI. CIRCUNSTANCIAS MODIFICATIVAS	264
1. PLANTEAMIENTO	264
2. CONSIDERACIÓN PARTICULAR	265

3. LA ATENUANTE DE REPARACIÓN ESPONTÁNEA DEL DAÑO	266
A) ANÁLISIS	266
B) APLICACIÓN	267
a) Problemática general	267
b) Supuesto	268
c) Soluciones planteadas	268
d) Solución que se propone	269
e) Solución del retraso de la consumación	270
f) Solución del retraso de la decisión definitiva.	270
g) Solución del delito intentado	271
h) Solución actual de nuestra jurisprudencia.	272
4. LA CIRCUNSTANCIA MIXTA DE PARENTESCO	273
A) ANÁLISIS	273
B) APLICACIÓN	276
VII. TRATAMIENTO DEL ERROR	277
1. ERROR DE TIPO	277
A) BASES	277
B) APLICACIÓN	280
2. ERROR DE PROHIBICIÓN	281
A) BASES	281
B) APLICACIÓN	286
VIII. ITER CRIMINIS	287
1. PLANTEAMIENTO	287
2. CONSUMACIÓN Y TENTATIVA.	288
3. DELITO IMPOSIBLE	290
A) BASES	290
B) APLICACIÓN	290
4. INTENTOS INIDÓNEO E IRREAL.	291
A) BASES	291
B) APLICACIÓN	294
a) Texto Refundido de 1973	294
b) Código penal de 1995	295
IX. AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN	296
1. PLANTEAMIENTO	296
2. AUTORÍA EJECUTIVA	304
A) BASES	304

B) APLICACIÓN	305
3. COAUTORÍA	305
A) BASES	305
B) APLICACIÓN	307
4. AUTORÍA MEDIATA.	308
A) BASES	308
B) APLICACIÓN	310
5. INDUCCIÓN	311
A) BASES	311
B) APLICACIÓN	313
6. COOPERACIÓN NECESARIA	314
A) BASES	314
B) APLICACIÓN	315
7. COMPLICIDAD.	316
A) BASES	316
B) APLICACIÓN	318
X. RESPONSABILIDAD CIVIL	319
1. PLANTEAMIENTO	319
2. APLICACIÓN	321
 CONSIDERACIONES FINALES DE POLÍTICA LEGISLATIVA	 323
 BIBLIOGRAFÍA	
I. BIBLIOGRAFÍA GENÉRICA DE LA PARTE GENERAL	331
1. CURSOS, TRATADOS Y MANUALES	331
2. COMENTARIOS	339
3. CASOS PRÁCTICOS.	342
4. ENCICLOPEDIAS.	343
5. DICCIONARIOS	343
6. RECOPIACIONES LEGALES	343
II. BIBLIOGRAFÍA GENÉRICA DE LA PARTE ESPECIAL	343
1. CURSOS, TRATADOS Y MANUALES	343

2. COMENTARIOS	347
3. CASOS PRÁCTICOS	349
4. ENCICLOPEDIAS.	350
5. DICCIONARIOS	351
6. RECOPIACIONES LEGALES	351
III. BIBLIOGRAFÍA ESPECÍFICA	351