

GÜNTHER JAKOBS



DERECHO PENAL

PARTE GENERAL

Fundamentos y teoría de la imputación

Traducción:

JOAQUIN CUELLO CONTRERAS
JOSE LUIS SERRANO GONZALEZ DE MURILLO
(Universidad de Extremadura)

MARCIAL POÑS, EDICIONES JURIDICAS, S. A.
MADRID, 1995



INDICE

	Pág.
INDICE DE ABREVIATURAS, INCLUIDA LA BIBLIOGRAFIA CITADA ABREVIADAMENTE.....	XXIX

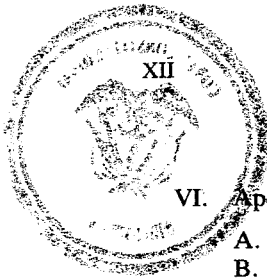
LIBRO PRIMERO

Fundamentos

CAPITULO PRIMERO

La punición estatal

APARTADO 1. CONTENIDO Y MISION DE LA PUNICION ESTATAL.....	3
I. Concepto de pena.....	8
II. La teoría de la prevención general positiva.....	9
A. La necesidad de vigencia segura de la norma.....	9
B. El carácter público del conflicto.....	12
C. El significado de la pena.....	12
D. La solución de conflictos sin pena.....	14
E. Resultado.....	18
III. Las teorías absolutas.....	20
A. Las teorías de la retribución.....	20
B. La teoría de la expiación.....	25
IV. Las teorías relativas (teorías de la prevención).....	26
A. Las teorías de la prevención general.....	26
B. Las teorías de la prevención especial.....	29
1. La problemática general.....	29
2. La vulneración del principio del hecho.....	31
3. Modelos recientes.....	33
V. Las teorías de la unidad.....	34



INDICE

	<u>Pág.</u>
VI. Apéndice: Funciones de las medidas de seguridad y corrección.....	37
A. Teorías acerca de las medidas de seguridad	38
B. La diferenciación de la función de las medidas de seguridad	40
APARTADO 2. LA LEGITIMACION MATERIAL DEL DERECHO PENAL	43
I. El nivel de referencia de la protección jurídico-penal: Las normas como bienes jurídico-penales.....	44
II. ¿Legitimación material del Derecho penal por medio de la protección de bienes jurídicos?	47
A. Problemas generales.....	47
B. El concepto de bien jurídico	50
C. Normas no referidas a bienes jurídicos.....	52
III. Crítica de la teoría de la protección de bienes jurídicos	55
IV. Casos de anticipación.....	58
V. ¿Subsidiariedad de la punición estatal?.....	60
APARTADO 3. DELIMITACION DE LA PUNICION ESTATAL CON RESPECTO A OTRAS REACCIONES DE DERECHO PUBLICO.....	62
I. Las infracciones administrativas (<i>Ordnungswidrigkeiten</i>).....	62
A. Evolución histórica	63
B. Estado actual	66
II. Las medidas disciplinarias.....	69
A. La necesidad de medidas disciplinarias	70
B. Delimitación y tratamiento de las zonas de intersección	72
III. Los medios para mantener el orden, y de apremio, de la regulación procesal	75
CAPITULO II	
<i>El principio de sujeción a ley y la validez del Derecho penal</i>	
APARTADO 4. LA SUJECION A LEY Y LA VALIDEZ TEMPORAL.....	77
I. Función del principio de sujeción a ley.....	77
A. Estado de la cuestión	79
B. La sujeción a ley como garantía de objetividad.....	82

	Pág.
II. Efectos del principio de sujeción a ley	85
A. La legalidad de la determinación	88
B. La taxatividad de la ley	89
1. El carácter relativo de la taxatividad con respecto al objeto de regulación	89
2. La necesidad de hipótesis previas del intérprete relativas al objeto de la regulación	92
3. Consecuencias para el legislador	95
4. Consecuencias para quien ha de aplicar la ley	99
a) El problema de la prohibición de generalización	99
b) Necesidad de la formación de sistema	103
5. ¿Derecho consuetudinario?	108
III. La validez temporal; en especial, la prohibición de retroactividad	109
A. Alcance de la validez requerida	111
B. La configuración de la validez temporal y de la prohibición de retroactividad con arreglo al Derecho positivo	113
1. El momento del hecho	113
2. ¿Penas y consecuencias accesorias <i>contra</i> medidas de seguridad?	114
3. ¿Sólo el Derecho sustantivo?	115
4. El cambio legislativo coincidente con el momento del hecho	116
5. Las leyes temporales	117
C. La ley más favorable	120
1. Determinación de la vigencia continuada	120
2. Determinación de la variante más favorable	125
D. ¿Prohibición de retroactividad de los cambios jurisprudenciales? ...	126
APARTADO 5. LA VALIDEZ ESPACIAL Y PERSONAL	129
I. Principios y posición dogmática	130
A. Principios de la validez	130
1. El tenor literal de la ley en la Parte Especial	130
2. Los principios limitadores de la validez	133
B. La posición dogmática	135
II. La conformación en el Derecho vigente	137
A. La aplicación de los distintos principios	137
B. Problemas relativos al lugar del hecho	142
C. Particularidades procesales	145
D. El Derecho penal interlocal	146
E. La antigua relación con la República Democrática Alemana	147

LIBRO SEGUNDO

Teoría de la imputación

TITULO PRIMERO

Contenido y función de la imputación, principalmente en el delito de comisión

CAPITULO PRIMERO

La realización del tipo

APARTADO 6: FUNDAMENTOS Y CONCEPTOS BASICOS DE LA REALIZACION DEL TIPO MEDIANTE ACCION	153
I. El concepto de acción	153
A. Las teorías jurídico-penales de la acción	156
1. La teoría de la acción como parte de la teoría de la imputación	156
2. La posibilidad de una acción no culpable	157
3. Concepto causal de acción	160
4. Concepto final de acción	162
5. ¿La acción como finalidad externa?	167
B. La acción como causación del resultado individualmente evitable... ..	168
1. La distinción entre dirección de la acción y control del impulso	168
2. Excurso: El concepto social de acción	170
3. La evitabilidad individual	171
4. La separación de acción y omisión	175
a) La distinción	175
b) El supraconcepto común	176
c) ¿Concepto negativo de acción?	177
5. Problemas en supuestos-límite	178
6. Lo inevitable	182
C. ¿Capacidad para delinquir de una asociación, en especial: acciones de una asociación?	182
II. El concepto de tipo	184
A. La realización del tipo como fase de la imputación	187
B. Evolución del concepto de tipo (<i>Tatbestand</i>)	188
C. La significación dogmática del tipo	190
1. El concepto de tipo	190
2. Otros conceptos de tipo	191
3. Crítica de la doctrina de los elementos negativos del tipo	192
4. La relación entre tipo e injusto	195
a) El axioma	195
b) Supuestos problemáticos	196

	Pág.
III. La relación entre tipo y acción	199
A. La acción como contenido mínimo común de los tipos	199
B. La pertenencia del resultado típico a la acción y al injusto	201
1. El problema	201
2. ¿Imposibilidad de injusto sin resultado típico?	201
3. ¿El injusto siempre desprovisto de resultado típico?	202
4. Conclusión	204
IV. Las formas de los tipos	205
V. Apéndice: La distinción de técnica legislativa entre delitos graves (<i>Verbrechen</i>) y menos graves (<i>Vergehen</i>)	219
APARTADO 7. LOS PORMENORES DEL TIPO OBJETIVO MEDIANTE ACCIÓN; 1.ª PARTE: EL TIPO OBJETIVO	222
I. El tipo objetivo como objeto de la Parte General	222
II. La imputación objetiva: La causalidad	226
A. La teoría de la equivalencia	226
B. Crítica de la fórmula de la <i>condicio sine qua non</i>	227
C. La causalidad como condición	229
III. La imputación objetiva, 1.ª continuación: ¿Adecuación?	237
A. Conceptos básicos	237
B. La teoría de la adecuación	238
IV. La imputación objetiva, 2.ª continuación: Su exclusión en supuestos de riesgo permitido	241
A. Fundamentación del riesgo permitido	243
B. Ubicación dogmática del riesgo permitido	245
C. Pormenores	248
1. Las máximas de valoración	248
2. La base del juicio	250
V. La imputación objetiva, 3.ª continuación: Su exclusión en los supuestos de confianza permitida (principio de confianza)	253
VI. La imputación objetiva, 4.ª continuación: La posición de garante y la exclusión de la imputación en los supuestos de prohibición de regreso	257
A. La necesidad de posición de garante	258
B. Grupos de supuestos en que falta la imputación	259
C. Los llamados delitos de omisión mediante comisión	265
D. Los delitos de infracción de deber	266
VII. La imputación objetiva, 5.ª continuación: Realización del riesgo en supuestos de concurrencia de riesgos	267
A. La necesidad de individualizar el riesgo	269
B. La irrelevancia de hipótesis	270
C. La relatividad de lo no permitido	272
D. Determinación de la realización del riesgo	273

	Pág.
1. Regla básica.....	273
2. Riesgos en supuestos de incumbencia de varios.....	278
3. Resultados hipercondicionados.....	278
E. Cuestiones particulares acerca de la realización del riesgo.....	280
F. La consideración de las hipotéticas causas del resultado en la determinación de la pena.....	282
1. Principio general.....	282
2. La posibilidad de atenuar el marco penal por hipotéticas causas del resultado (semejanzas con la puesta en peligro abstracta o con la tentativa).....	283
G. ¿Incremento del riesgo?.....	285
VIII. La imputación objetiva del resultado; 6.ª continuación: La exclusión de la imputación en casos de acuerdo, consentimiento que excluye el tipo y actuación a riesgo propio (<i>auf eigene Gefahr</i>).....	288
A. El acuerdo.....	289
B. El consentimiento excluyente del tipo y el obrar a riesgo propio....	293
1. Delimitación entre consentimiento excluyente del tipo y consentimiento justificante.....	293
2. El autorizado a consentir.....	295
3. La objetivación del consentimiento.....	297
4. El consentimiento mediando fuerza y error.....	298
5. Contrariedad a Derecho y a las buenas costumbres del hecho y del consentimiento.....	303
6. El objeto y la intensidad del consentimiento y el obrar al propio riesgo.....	303
7. Otros pormenores.....	307
APARTADO 8. PORMENORES DE LA REALIZACIÓN DEL TIPO MEDIANTE ACCION; 2.ª PARTE: EL TIPO SUBJETIVO COMO DOLO	308
I. El momento decisivo para el dolo: Generalidades.....	308
II. El dolo como conocimiento.....	312
A. El fundamento de la separación de dolo e imprudencia y el problema de la 'ceguera' ante los hechos.....	312
B. La distinción entre consecuencias principales y secundarias.....	315
C. La intensidad del conocimiento.....	317
III. Formas del dolo.....	319
A. El dolo en relación con las consecuencias principales.....	321
B. El dolo en relación con las consecuencias secundarias.....	324
1. La constancia (<i>Wissentlichkeit</i>) en las consecuencias secundarias.....	324
2. Dolo eventual o condicionado.....	325
C. Dolo alternativo.....	335
D. La forma del dolo necesaria para la realización del tipo.....	336

	Pág.
IV. Objeto del dolo y problemas de desvío	340
A. Generalidades	342
B. El dolo en las leyes penales en blanco	345
1. El problema	345
2. La solución	345
C. Los elementos normativos del tipo como objeto del dolo	347
1. El problema	347
2. La solución	350
a) La diferenciación de los elementos	350
b) Las consecuencias para la separación de dolo y consciencia de la antijuricidad	354
c) Problemas relativos al error	354
D. La causalidad como objeto del dolo	356
1. La realización del riesgo percibido	356
a) Principio: Traslado de las reglas de la imputación objetiva	356
b) Pormenores	358
2. La consumación prematura y el <i>dolus generalis</i>	362
3. El error en el objeto	365
4. El error en la individualización y el error en el motivo	367
E. Los elementos típicos atenuantes como objeto del dolo	368
V. Los elementos de tendencia y demás elementos subjetivos del injusto ...	370
VI. El tipo subjetivo desde el punto de vista psicológico	375
 APARTADO 9. PARTICULARIDADES DE LA REALIZACIÓN DEL TIPO MEDIANTE ACCION. 3.ª PARTE: EL TIPO SUBJETIVO COMO IMPRUDENCIA Y COMO COMBINACION DOLO-IMPRUDENCIA	
I. La imprudencia individual	380
A. Generalidades	380
B. La imprudencia como cognoscibilidad de la realización del tipo	383
II. Crítica de la imprudencia objetiva	385
III. Problemas particulares de la imprudencia	389
A. La imprudencia por lo emprendido	389
B. La relevancia para la decisión del riesgo cognoscible	390
C. La cognoscibilidad del riesgo objetivamente imputable	390
D. La imprudencia temeraria (<i>Leichtfertigkeit</i>)	392
E. La imprudencia aparente	394
F. Imprudencia y resultado (<i>¿tentativa imprudente?</i>)	394
IV. Los delitos compuestos de dolo e imprudencia (las llamadas combinaciones dolo-imprudencia)	395

	Pág.
APARTADO 10. LAS CONDICIONES OBJETIVAS (DE EXCLUSION) DEL INJUSTO O DE SU TIPICIDAD PENAL	403
I. Las condiciones exclusivamente objetivas del injusto o de su tipicidad penal (las llamadas condiciones objetivas de punibilidad).....	403
A. El problema	404
B. La dogmática de las condiciones del injusto y de la tipicidad penal.....	405
II. Las condiciones, referidas a roles, de la exclusión del injusto o de su tipicidad penal (las llamadas excepciones personales de la punibilidad) ...	410
A. La delimitación con respecto a los obstáculos procesales	411
B. Las condiciones referidas a roles.....	413
C. La delimitación con respecto a otros obstáculos a la punición de Derecho sustantivo o complejos.....	414
 CAPITULO II <i>La justificación</i> 	
APARTADO 11. TEORIA GENERAL	417
I. Principios de la justificación.....	419
II. El postulado de la «unidad del ordenamiento jurídico»	422
III. La determinación de los elementos de justificación prospectivos y basados en sospecha.....	424
IV. La concurrencia de causas de justificación	430
V. El aspecto subjetivo de la justificación	431
A. La llamada tendencia a la justificación y el conocimiento de los elementos del tipo de justificación.....	431
B. Acerca del deber de comprobación	435
C. La representación no segura de una situación justificante	437
D. La justificación en los hechos imprudentes	438
E. El error de subsunción en los elementos del tipo de justificación y el error sobre la existencia de éste (error de prohibición indirecto).....	440
F. Las singularidades en los elementos normativos del tipo de justificación	442
G. La suposición errónea de la realización de un tipo de justificación	444
VI. La justificación relativa.....	453
 APARTADO 12. LA LEGITIMA DEFENSA	 454
I. Observaciones preliminares.....	457
II. Los bienes susceptibles de legítima defensa; el auxilio necesario del Estado	458
III. La agresión antijurídica.....	463
IV. La actualidad del ataque	468
V. La repulsión del ataque	471
VI. La necesidad de la defensa	472
VII. Limitaciones del derecho a la legítima defensa.....	476
A. ¿Limitaciones por el Convenio de derechos humanos?.....	476

	Pág.
B. Las normas especiales para el actuar de la autoridad	478
C. La limitación de la legítima defensa junto al actuar de la autoridad.....	481
D. La limitación por la garantía de la solidaridad mínima	481
E. La limitación por provocación previa	484
F. La limitación por los deberes derivados de la responsabilidad institucional	488
VIII. Particularidades de la legítima defensa de terceros (auxilio necesario)...	489
IX. Efectos de la legítima defensa	491
APARTADO 13. EL ESTADO DE NECESIDAD JUSTIFICANTE	492
I. Panorámica de las clases de estado de necesidad	493
II. El estado de necesidad agresivo del § 34 StGB	497
A. Los bienes susceptibles de preservación mediante estado de necesidad; el auxilio al estado de necesidad del Estado	498
B. El peligro actual	500
C. La necesidad	503
D. La ponderación de intereses contrapuestos	504
E. La cláusula del medio adecuado	514
III. Particularidades del estado de necesidad defensivo	520
APARTADO 14. EL CONSENTIMIENTO JUSTIFICANTE	522
I. Fundamento de la impunidad	523
II. Pormenores	527
APARTADO 15. AMBITOS PROXIMOS A LA LEGITIMA DEFENSA, AL ESTADO DE NECESIDAD Y AL CONSENTIMIENTO	532
I. El derecho de resistencia con arreglo al artículo 20.4 GG	532
II. ¿Derecho a la desobediencia civil?	534
III. El conflicto de deberes	536
IV. La actuación en-interés del lesionado y con su consentimiento presunto	541
APARTADO 16. EL EJERCICIO DE CARGO Y OTRAS CAUSAS DE JUSTIFICACION PROPIAS DE ESPECIALES AMBITOS DE REGULACION	546
I. El ejercicio de cargo (<i>Die Amtsrechte</i>)	548
II. La actuación bajo mandato (el mandato oficial y la orden militar)	551
III. El ejercicio de potestad delegada (el obrar <i>pro magistratu</i>)	554
IV. El permiso de la autoridad (incluido el permiso excluyente del tipo)	557
V. Las noticias parlamentarias	561
VI. El derecho de corrección	561
VII. La salvaguardia de intereses legítimos	563

CAPITULO III

La culpabilidad

APARTADO 17. TEORIA GENERAL.....	565
I. Panorama.....	566
II. Los conceptos de culpabilidad psicológico y normativo.....	568
A. El punto de partida psicológico.....	568
B. Normativización.....	569
C. La teoría de la culpabilidad del finalismo.....	572
D. El estado actual.....	574
III. Concepto funcional de culpabilidad. Fundamentación.....	575
A. Función del concepto de culpabilidad.....	579
B. La irrelevancia del libre albedrío.....	584
C. Grupos de supuestos ejemplificadores.....	587
D. Significado del principio de culpabilidad para la fundamentación y su medida.....	588
E. Culpabilidad por el hecho y culpabilidad por la conducción de vida.....	591
IV. Estructura del concepto de culpabilidad.....	593
A. ¿Distinción entre culpabilidad y responsabilidad?.....	594
B. El tipo de culpabilidad.....	596
1. Necesidad de un tipo de culpabilidad.....	596
2. Panorama de los elementos del tipo total de culpabilidad: El tipo positivo de culpabilidad.....	598
3. Panorama, continuación: La inexigibilidad (el tipo negativo de culpabilidad).....	601
V. La dependencia del instante de la culpabilidad y del baremo de la culpabilidad con respecto al comportamiento previo.....	602
A. El problema.....	604
B. La embriaguez plena (<i>Vollrausch</i>).....	607
C. <i>Actio libera in causa</i> (ALIC): La causa libera como acción ejecutiva (<i>Tathandlung</i>).....	611
D. La dificultad, por la que se ha de responder, de obedecer a la norma: exigibilidad.....	615
1. Exigibilidad como responsabilidad.....	615
2. Distinta responsabilidad del autor y del beneficiado por el hecho.....	618
VI. El error sobre presupuestos y consecuencias del tipo de culpabilidad; en particular: El error sobre los presupuestos de la exculpación como causa de exculpación.....	619
A. El error sobre la consecuencia jurídica.....	620
B. El error sobre los presupuestos.....	620

	Pág.
APARTADO 18. LA INIMPUTABILIDAD Y LOS SUPUESTOS DE INEXIGIBILIDAD REGULADOS EN RELACION CON ELLA (§§ 19, 20 y 21 StGB)	624
I. La inimputabilidad de los niños y en los adolescentes.....	629
II. La incapacidad de culpabilidad (inimputabilidad e inexigibilidad en determinados ámbitos) según el § 20 StGB.....	630
A. Panorama.....	630
B. El trastorno psico-patológico.....	632
C. La oligofrenia.....	636
D. La alteración de la consciencia y la anomalía.....	636
1. De nuevo sobre la distinción entre inimputabilidad e inexigibilidad en el § 20 StGB.....	636
2. La alteración profunda de la consciencia.....	638
3. La anomalía psíquica grave.....	641
E. La consecuencia normativa (la capacidad de comprender y de obedecer).....	644
III. La llamada capacidad de culpabilidad disminuida (inexigibilidad parcial) del § 21 StGB.....	647
APARTADO 19. LA CONSCIENCIA DE LO ILICITO Y EL ERROR DE PROHIBICIÓN	653
I. Panorama de los modelos de regulación. La trayectoria de la jurisprudencia.....	656
A. Conceptos básicos y evolución histórica.....	656
B. Bosquejo de la teoría del error de prohibición en un concepto funcional de culpabilidad.....	659
II. Crítica de los modelos rígidos y de los modelos propios de la teoría del dolo.....	662
III. La teoría elástica de la culpabilidad.....	665
IV. La consciencia de lo ilícito.....	667
V. La ausencia de consciencia del injusto (error de prohibición), formas de error.....	673
VI. El concepto de evitabilidad del error de prohibición.....	674
A. La evitabilidad como responsabilidad por el defecto.....	674
B. Pormenores.....	677
VII. Consecuencias jurídicas del error de prohibición.....	681
VIII. El error exculpante sobre el carácter vinculante de una orden.....	683
APARTADO 20. LA INEXIGIBILIDAD	687
I. El estado de necesidad exculpante (§ 35 StGB).....	688
A. Teorías sobre el estado de necesidad.....	688
B. Requisitos de la exculpación.....	691
C. Impedimento a la exculpación en caso de responsabilidad del autor por el conflicto.....	694
D. La atenuación de la pena.....	696

	Pág.
II. La exigibilidad en el autor por convicción (autor por motivos de conciencia)	697
A. Las formas de la convicción	698
B. Los requisitos de la exculpación	702
III. El exceso en la legítima defensa	704
A. La teoría que lo considera causa de exculpación	705
B. Requisitos de la exculpación	706
IV. Particularidades de la exigibilidad en el delito imprudente	709
V. La exculpación en el conflicto de intereses (el llamado estado de necesidad supralegal exculpante)	711
VI. ¿La inexigibilidad inespecífica como causa de exculpación?	714

CAPITULO IV

Complemento a la realización del tipo: La participación

APARTADO 21. LA AUTORIA	717
I. ¿Distinción de los intervinientes o autoría unitaria?	717
II. Presupuestos de la autoría en supuestos especiales (los elementos de la autoría específicos de determinados delitos y la responsabilidad del representante)	722
A. Los elementos de la autoría específicos de determinados delitos	723
B. La responsabilidad del representante	724
III. Tipos de autoría en los delitos de dominio	729
A. Panorama de las formas de autoría	730
B. La problemática de los delitos de propia mano	731
C. Teorías sobre la autoría	733
1. La teoría objetivo-formal	734
2. Primeras teorías materiales	735
3. La teoría subjetiva	735
4. La teoría del dominio del hecho	740
IV. Los tipos de autoría en los delitos de dominio, 1.ª continuación: La comisión por uno mismo, § 25, párrafo 1, 1.º grupo de supuestos, StGB ..	742
V. El tipo de la autoría en los delitos de dominio, 2.ª continuación: La comisión en común (la coautoría), § 25.2 StGB	745
A. La decisión común del hecho	745
B. El aspecto objetivo de la comisión en común	749
1. Determinación del dominio compartido	749
2. Grupos de supuestos problemáticos	753
3. La participación a título de autor en la autolesión	755
C. Consecuencias de la coautoría	759

VI.	3.ª continuación: La comisión por medio de otro (autoría mediata), § 25, párrafo 1, 2.º grupo de supuestos, StGB	761
	A. Fundamentación de la responsabilidad predominante del autor mediato (superior dominio de la decisión)	763
	B. Grupos de casos de autoría mediata	767
	1. La autoría mediata a través de instrumento sin dolo de tipo	767
	2. La autoría mediata en la actuación cuasi-dolosa; en especial, la autolesión del instrumento	769
	3. La autoría mediata a través de un instrumento que actúa justificadamente	771
	4. La autoría mediata a través de un instrumento que actúa cuasi-justificadamente	775
	5. La autoría mediata a través de un instrumento que actúa sin culpabilidad	777
	6. La autoría mediata en la autolesión de un instrumento cuasi-inculpable	780
	7. ¿Otros grupos de casos?	782
	C. Consecuencias de la autoría mediata	785
VII.	Los tipos de autoría en los delitos de dominio, conclusión	787
	A. La autoría simultánea (<i>Nebentäterschaft</i>)	787
	B. Las formas de intervención de la participación	788
	C. La intervención en la imprudencia	788
VIII.	La autoría en los delitos de infracción de deber	791
APARTADO 22. LA PARTICIPACION		793
I.	Fundamento del castigo de la participación	793
	A. Teoría de la corrupción	794
	B. Teoría de la participación en el injusto	795
	C. Teoría de la causación	795
	D. Teoría de la participación en el injusto referida al resultado	796
II.	La dependencia de la participación con respecto al hecho principal	799
	A. Los requisitos del hecho principal	799
	B. La participación externa (cuantitativa)	803
III.	La inducción	804
	A. La especificidad de la participación mediante inducción	804
	B. Pormenores	806
IV.	La complicidad	810
	A. La causalidad de la complicidad	811
	B. El momento de la complicidad	815
	C. Otras cuestiones	817

	Pág.
APARTADO 23. LA ACCESORIEDAD INTERNA (CUALITATIVA) EN LA INTERVENCIÓN ACCESORIA (COAUTORÍA Y PARTICIPACION)	819
I. Problema que se plantea	820
II. Vía de solución.....	823
A. Crítica a las propuestas de solución doctrinales	823
B. Solución que se propugna: Limitar los especiales elementos personales a los deberes especiales y a la necesidad de ejecución de propia mano	824
1. Contraposición de elementos subjetivos y deberes especiales ...	824
2. La naturaleza personalísima de los elementos subjetivos	826
3. La accesoriidad limitada de los deberes especiales y de la necesidad de ejecución de propia mano; delimitaciones	830
III. Resultado	832
A. Elementos que fundamentan la punibilidad	832
B. Elementos que modifican la punibilidad	834
APARTADO 24. REGLAS COMUNES PARA LA AUTORIA Y LA PARTICIPACION	836
I. La realización del riesgo de la intervención dolosa. Especial referencia al error sobre el papel de los intervinientes	837
II. La llamada participación necesaria (la intervención sin responsabilidad)	840
III. La prohibición de regreso (la participación aparente).....	842
A. Estado de la cuestión	842
B. Fundamentación de la prohibición de regreso. Grupos de casos	843
CAPITULO V	
<i>Complemento a la realización del tipo y a la culpabilidad: La tentativa y la tentativa de intervención</i>	
APARTADO 25. LA TENTATIVA	849
I. Límites de la anticipación de la punibilidad.....	852
II. Fases del delito.....	855
A. Conceptos básicos. La tentativa como concepto formal	855
B. Los delitos de emprendimiento.....	856
1. Los delitos de emprendimiento propios	856
2. Los delitos de emprendimiento improprios	857
C. La preparación	858
D. La terminación.....	859
III. Fundamento de punición de la tentativa (formal).....	859
A. Estado de la cuestión	859
B. La tentativa como infracción normativa puesta de manifiesto y próxima al tipo.....	863

	Pág.
IV. El tipo subjetivo en la tentativa.....	866
A. La limitación a los delitos dolosos.....	866
B. La resolución de cometer el hecho.....	869
C. El hecho como objeto del estar resuelto.....	872
1. La idoneidad.....	872
2. Delimitación entre tentativa y delito putativo.....	873
a) Principio.....	873
b) Los elementos normativos del tipo.....	874
c) La suposición errónea de deberes especiales.....	876
d) Resumen.....	879
V. El tipo objetivo en la tentativa inacabada; la delimitación entre preparación y tentativa.....	880
A. El comienzo de la realización del tipo.....	880
B. La inmediatez.....	881
C. Trascendencia de la representación del autor de la tentativa.....	882
D. Concreciones.....	882
VI. El tipo objetivo en la tentativa acabada.....	889
A. Problema que se plantea.....	889
B. Solución.....	890
VII. Punición de la tentativa.....	891
A. El alcance de la punibilidad y la atenuación facultativa.....	891
B. La tentativa burdamente insensata.....	894
APARTADO 26. EL DESISTIMIENTO.....	896
I. Posición dogmática y fundamento de la impunidad.....	898
II. El tipo de desistimiento en el autor ejecutor.....	902
A. La tentativa inacabada.....	902
B. El límite entre la tentativa acabada y la inacabada.....	906
C. La tentativa acabada.....	909
III. El tipo de desistimiento en la participación.....	914
IV. La imputabilidad de la conducta de desistimiento: La voluntariedad.....	917
A. Estado de la cuestión.....	917
B. Solución de la problemática.....	920
V. Efectos del desistimiento.....	926
APARTADO 27. LA TENTATIVA DE INTERVENCIÓN.....	928
I. Fundamento de punición de la tentativa de intervención.....	928
II. Los tipos de tentativa de intervención en particular.....	929
A. La llamada inducción intentada, § 30.1 StGB.....	929
B. La aceptación del ofrecerse, § 30, párrafo 2; 2.º grupo de casos, StGB.....	932

	Pág.
C. El manifestarse dispuesto, § 30, párrafo 2, 1.º grupo de casos, StGB.	933
D. La conspiración, § 30, párrafo 2, 3.º grupo de casos, StGB	933
III. La punibilidad de la intervención según el § 30 StGB	934
IV. El desistimiento de la tentativa de intervención	935

TITULO II

Contenido y estructura de la imputación; principalmente en el delito de omisión

CAPITULO VI

La imputación en el delito de omisión

APARTADO 28. ACCION Y OMISION	939
I. La distinción entre acción y omisión	940
A. Principios de la distinción	940
B. Grupos de supuestos	942
II. Los tipos (<i>Tatbestände</i>) legales de los delitos de omisión	944
III. El problema del deber especial en la omisión equiparable a la comisión	946
APARTADO 29. EL DELITO DE OMISION IMPROPIA	950
I. Alcance de la regulación del § 13.1 StGB	950
II. La imputación objetiva	955
A. El hecho del resultado	955
B. Las posiciones de autor	956
C. La capacidad de evitación	956
D. La causalidad hipotética	959
E. Riesgo permitido; contexto del fin de la norma	961
III. La imputación objetiva; 1.º continuación: Las posiciones de garante	965
A. Panorámica	968
B. Los deberes en virtud de responsabilidad por organización	972
1. Los deberes de aseguramiento en los deberes de relación y en la injerencia	972
a) Fundamentación de estos deberes	972
b) Cuestiones próximas	978
2. Los deberes de salvación en los deberes de relación y en la injerencia	981
3. La asunción de deberes, obligaciones y disposiciones a actuar, así como la liberación del primariamente obligado mediante asunción	987
4. Los deberes en virtud de responsabilidad por organización para impedir autolesiones	991

	Pág.
C. Los deberes en virtud de responsabilidad institucional	993
1. El problema	993
2. La relación paterno-filial	995
3. El matrimonio	996
4. Las relaciones sustitutivas	998
5. La confianza especial	999
6. Los deberes genuinamente estatales	1004
a) Relaciones estatales de poder	1004
b) Fines estatales	1005
IV. La imputación objetiva; 2.ª continuación: La cláusula de correspondencia.	1009
V. El tipo subjetivo	1012
A. El dolo de omitir	1012
B. La imprudencia omisiva	1018
VI. La antijuricidad	1019
VII. La culpabilidad	1020
VIII. Complemento a la realización del tipo: Las peculiaridades de la inter- vención por omisión	1022
A. Deberes en virtud de responsabilidad por organización	1023
B. Deberes en virtud de responsabilidad institucional	1027
IX. Complemento a la realización del tipo: La intervención en la omisión...	1028
X. Complemento a la realización del tipo y a la culpabilidad: La tentativa y la tentativa de intervención mediante omisión	1031
A. La tentativa	1031
B. El desistimiento	1035
C. La tentativa de intervención	1036
IX. La atenuación facultativa de la pena	1036
APARTADO 30. EL DELITO DE OMISION PROPIA	1040
A. La consumación	1040
B. Tentativa y desistimiento	1041

TITULO III

El concurso

CAPITULO VII

Concurso aparente y concurso auténtico

APARTADO 31. EL CONCURSO APARENTE (EL LLAMADO CON- CURSO DE LEYES)	
I. Conceptos y modelos básicos de la doctrina del concurso	1043
II. Principios del concurso de leyes	1047
A. La especialidad como forma del concurso de leyes	1048
1. Principio	1048

	Pág.
2. La limitación del concurso de leyes a grupos de casos de un delito.....	1050
B. Fundamentos para la apreciación de concurso de leyes.....	1052
III. Grupos de casos, en particular, del concurso de leyes.....	1055
A. La especialidad en virtud de intensidad de la descripción.....	1055
B. La especialidad en virtud de concreción de la consumación o de intensidad de la intervención o del resultado (subsidiariedad).....	1059
C. La especialidad relativa al hecho concomitante (consunción).....	1061
D. La especialidad en virtud de intervención previa (hecho posterior copenado).....	1064
IV. Efectos del concurso de leyes.....	1067
APARTADO 32. LA UNIDAD DEL COMPORTAMIENTO EN EL CONCURSO AUTENTICO Y EN LA REALIZACION DEL TIPO SINGULAR, AMPLIADA CUANTITATIVAMENTE.....	1072
I. La unidad de acción en el sentido del § 52 StGB.....	1074
A. La unidad de acción en sentido «natural».....	1074
B. La unidad jurídica de acción como ampliación de la unidad «natural» de acción.....	1076
II. La relación del número de acciones con el número de delitos.....	1079
A. Teoría de la pluralidad.....	1079
B. No hay infracción plural de la ley en la mera intensificación cuantitativa.....	1081
III. Los tipos que enlazan acciones.....	1085
IV. La unidad del comportamiento en el delito de omisión.....	1087
V. ¿Otras manifestaciones de la unidad jurídica de acción?.....	1089
A. La infracción penal conjunta.....	1089
B. La unidad natural de acción.....	1090
C. La relación de continuidad.....	1091
APARTADO 33. EL CONCURSO IDEAL Y EL CONCURSO REAL.....	1100
I. El concurso real.....	1100
A. La imputación conjunta.....	1100
B. Grupos de casos del concurso ideal.....	1102
C. Crítica del efecto de enlace.....	1105
II. El concurso real.....	1107
A. El principio de formación de pena global.....	1108
B. Procedimiento de formación de la pena global.....	1110