

GÜNTHER JAKOBS

Consejo Superior de la Judicatura
BIBLIOTECA

DERECHO PENAL
PARTE GENERAL
Fundamentos y teoría de la imputación

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

2.ª edición, corregida

MARCIAL PONS, EDICIONES JURIDICAS, S. A.
MADRID, 1997

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 las 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

	Pág.
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 PE- NAL	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
II. 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 REALIZACION 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 conciencia 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 REALIZACION DEL TIPO MEDIANTE ACCION; 3.ª PARTE: EL TIPO SUBJETIVO COMO IMPRUDENCIA Y COMO COMBINACION DOLO-IMPRUDENCIA	378
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 (¿tentativa imprudente?)	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 pe- nal (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 ti- picidad 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 De- recho 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 basa- dos 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 ele- mentos 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 jus- tificación	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 ins- titucional	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 necesi- dad; 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 REGU- LACION	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

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 PROHIBICION	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

	<u>Pág.</u>
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.ª 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-incipable	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

	<u>Pág.</u>
APARTADO 23. LA ACCESORIEDAD INTERNA (CUALITATIVA) EN LA INTERVENCION ACCESORIA (COAUTORIA 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 impropios	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

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 prepara- ción 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 INTERVENCION	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

	<u>Pág.</u>
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 ideal	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