

## Índice

<i>Abreviaturas</i> .....	xix
<i>Presentación</i> .....	xxv

### LA CIENCIA JURÍDICO-PENAL ANTE LAS TAREAS DEL FUTURO

I. Panorama .....	1
II. La dogmática penal y procesal penal como tarea incesante de nuestra ciencia .....	2
III. Antiguos y nuevos campos de trabajo.....	5
IV. Las bases supranacionales del Derecho penal .....	13
V. Asesoramiento a la jurisprudencia y a la legislación.....	19
VI. Política criminal científica .....	24
VII. La labor en el Derecho penal supranacional.....	27
1. El desarrollo científico del Derecho internacional penal....	27
2. ¿Necesitamos un Código penal para Europa o para la Unión Europea? .....	28
3. ¿Necesitamos un Código penal tipo europeo?.....	30
4. Objetos para una regulación en toda Europa .....	31
VIII. Conclusión .....	34

ACERCA DE LA CONSOLIDACIÓN  
POLÍTICO-CRIMINAL  
DEL SISTEMA DE DERECHO PENAL

I.	Acerca de la teoría del injusto .....	35
	1. Libertad valorativa de las concepciones causal y final en el ámbito del injusto.....	35
	2. La teoría funcional del injusto como teoría de la imputación derivada de la tarea del Derecho penal que es fundamentada por la Política criminal y está abierta a lo empírico .....	36
	3. Objeciones .....	39
II.	Acerca de la teoría de la responsabilidad .....	41
	1. Su deducción de la teoría de los fines de la pena y la inclusión de la idea de prevención .....	41
	2. Consecuencias prácticas y su compatibilidad con el ordenamiento jurídico.....	43
	3. Objeciones .....	46

POLÍTICA CRIMINAL Y  
DOGMÁTICA PENAL HOY EN DÍA

I.	Introducción.....	51
II.	La importancia de las teorías de la pena.....	53
	1. Mi propia posición.....	53
	2. El planteamiento de la teoría de sistemas.....	57
III.	Elementos limitadores de la pena según la política criminal...	60
	1. Mi propia posición.....	60

	2. La dogmática teórico-sistémica y limitación de pena.....	63
IV.	La importancia de los objetos .....	66
	1. La limitación de la atribución a través de los hechos .....	68
	2. La naturaleza de las cosas como medio de concreción ....	70
	3. La fuerza formadora de estructuras de los hechos vitales ..	71
	4. La receptividad de las categorías dogmáticas para el empirismo .....	72
V.	Acerca del debate minimalista .....	74

CAMBIOS EN LA TEORÍA  
DE LOS FINES DE LA PENA

I.	Las teorías tradicionales de la pena.....	79
II.	La síntesis entre prevención y justicia como parámetro guía de la teoría de la pena.....	81
III.	La diversificación de los aspectos preventivos de los fines de la pena.....	83
	1. La prevención especial .....	83
	2. La prevención general.....	88
IV.	La diferente acentuación de los fines de la pena en los estadios de la realización del Derecho penal.....	91
	1. Las conminaciones penales.....	91
	2. La imposición de sanciones.....	92
	3. La ejecución de la pena .....	93
V.	El autor como parte activa en la realización de los fines de la pena.....	95
VI.	Resumen .....	97

EL INJUSTO PENAL EN EL CAMPO DE TENSIONES  
ENTRE LA PROTECCIÓN DE BIENES JURÍDICOS  
Y LA LIBERTAD INDIVIDUAL

El injusto penal en el campo de tensiones entre la protección de bienes jurídicos y la libertad individual .....	99
---	----

OBSERVACIONES A LA  
PROHIBICIÓN DE REGRESO

I. Las teorías antiguas .....	119
II. Teorías recientes .....	121
1. El principio de la propia responsabilidad según WELP ...	122
2. El principio de la capacidad de dirección en OTTO.....	124
3. El desnivel de injusto entre el dolo y la imprudencia en WEHRLE.....	126
III. La prohibición de regreso como problema de la teoría general de la imputación.....	129
IV. Intentos de determinar el riesgo permitido en el primer actor no doloso .....	133
1. La peligrosidad inmanente de una infracción del cuidado .....	133
2. Puntos de referencia concretos para la proximidad de un hecho doloso.....	134
3. La promoción de una persona reconociblemente resuelta a cometer el hecho.....	134
4. Acciones primarias, cuyo sentido objetivo solamente puede servir para la comisión de un delito .....	135
V. La promoción de la inclinación hacia el hecho como criterio de imputación para el primer actuante.....	136

1. La fundamentación del criterio.....	136
2. Los efectos prácticos.....	138
3. Tomas de posición en la literatura .....	142
4. ¿Exclusión de acciones de la vida cotidiana?.....	143
5. ¿Amplia imputación de culpa en los garantes? .....	145

ACERCA DE LA IMPUTACIÓN DEL RESULTADO  
EN LOS CURSOS CAUSALES PUESTOS  
EN MARCHA ANTICIPADAMENTE

I. Jurisprudencia y doctrina dominante.....	150
II. ¿Puede ya un acto preparatorio sostenido por la resolución a cometer el acto fundar un dolo consumado del hecho?..	153
III. ¿Puede ya la tentativa inacabada sostener un hecho doloso consumado, o sino se necesita aún que haya una tentativa acabada?.....	156
IV. Soluciones diferenciadoras .....	165
V. Resumen .....	167

ACERCA DE LA NORMATIVIZACIÓN  
DEL DOLUS EVENTUALIS Y LA DOCTRINA  
DEL PELIGRO DE DOLO

Acerca de la normativización del dolus eventualis y la doctrina del peligro de dolo.....	169
--	-----

ACERCA DEL ERROR EN EL DERECHO PENAL

I. Los tipos de error .....	191
II. El error de tipo.....	193

1.	Los efectos del error de tipo.....	193
2.	El error de tipo en los elementos descriptivos y normativos .....	193
3.	El error de subsunción no es un error de tipo .....	194
4.	¿Qué tan clara debe ser la representación de cada una de las circunstancias del hecho? .....	196
5.	Error de tipo y las dudas .....	197
III.	El error de prohibición .....	198
1.	Objeto y tipos de error de prohibición .....	198
2.	¿Qué tan claro debe ser el conocimiento de la prohibición? .....	201
3.	La problemática político-criminal del tratamiento del error de prohibición.....	202
4.	La vencibilidad del error de prohibición .....	203
5.	¿Pueden las dudas sobre el injusto fundamentar un error de prohibición? .....	208
6.	¿El error de prohibición invencible debe ser invencible en el momento del hecho?.....	210
7.	El error de mandato [Gebotsirrtum] en caso de omisiones.	211
IV.	El error sobre circunstancias justificantes.....	213
V.	El error sobre circunstancias exculpantes .....	218

LAS CAUSAS DE JUSTIFICACIÓN  
Y DE EXCULPACIÓN Y SU DELIMITACIÓN  
DE OTRAS CAUSAS DE EXCLUSIÓN DE LA PENA

I.	Introducción.....	221
II.	La idea fundamental de la delimitación entre justificación y exculpación.....	224

III.	Cuestiones controvertidas en la explicación de la justificación y la exculpación .....	225
1.	El principio de la justificación .....	225
2.	El principio de la exculpación.....	226
IV.	La importancia práctica de la diferenciación entre antijuricidad y culpabilidad.....	229
1.	La importancia de la doble vía .....	229
2.	La importancia para la punibilidad de la participación ...	229
3.	La importancia para el derecho de legítima defensa .....	231
4.	La importancia para el tratamiento del error.....	233
V.	Intentos por relativizar la diferencia entre injusto y culpabilidad.....	234
1.	La teoría unitaria en el estado de necesidad .....	234
2.	La teoría de Maurach de la responsabilidad por el hecho..	236
3.	La teoría del espacio libre de Derecho .....	238
4.	La teoría de las causas de exclusión del injusto penal.....	241
VI.	Causas de exculpación y de exclusión de la pena.....	246
VII.	Resumen .....	251

ACERCA DEL CONSENTIMIENTO  
EN EL DERECHO PENAL

I.	Sobre el estado actual de la teoría del consentimiento .....	253
II.	El consentimiento como causa de exclusión del tipo .....	260
III.	Tipos sin posibilidad o con posibilidad limitada de un consentimiento.....	273

IV. Declaración, objeto, momento y revocación del consentimiento.....	281
---	-----

EL PRINCIPIO DE CULPABILIDAD  
Y SUS CAMBIOS

El principio de culpabilidad y sus cambios.....	287
---	-----

EL ESTADO DE NECESIDAD EXCULPANTE  
SEGÚN EL ART. 35 DEL STGB

I. Ubicación sistemática según el contenido teleológico de la regulación .....	311
II. El peligro actual, no conjurable de otro modo .....	318
III. Bienes jurídicos susceptibles del estado de necesidad.....	322
IV. El círculo privilegiado de personas .....	326
V. El actuar para evitar el peligro.....	328
VI. La denegación de excluir de responsabilidad según el art. 35, primer párrafo, 2.....	329
1. Acerca de la ratio de la excepción contraria.....	329
2. La relación jurídica especial.....	332
3. El peligro causado por uno mismo .....	335
4. Otros casos de exigibilidad de soportar peligros.....	341
5. La medición de la pena en caso de exigible tolerancia de peligros.....	343
VII. La suposición errónea de una situación de estado de necesidad.....	344
VIII. La participación en el hecho en estado de necesidad .....	348

ACERCA DEL FUNDAMENTO PENAL  
DE LA TENTATIVA

I.	La tentativa como puesta en peligro cercana al tipo o infracción cercana al tipo de la norma, que causa una conmoción jurídica (teoría de la unificación).....	352
II.	Las teorías objetivas de la tentativa.....	358
III.	Las teorías subjetivas de la tentativa .....	360
IV.	La teoría de la impresión .....	366

ACERCA DE LA TENTATIVA  
EN EL DERECHO PENAL

A.	La delimitación entre actos preparatorios y tentativa.....	370
I.	La resolución hacia el hecho.....	371
	1. Resolución y dolo .....	371
	2. Resolución no eventual y eventual .....	371
II.	El inicio de la ejecución .....	373
	1. La tentativa inacabada del autor inmediato.....	373
	2. El inicio de la ejecución en la tentativa acabada, en la autoría mediata y en las omisiones .....	382
	3. El comienzo de la ejecución en la tentativa del coautor ..	392
B.	El desistimiento de la tentativa.....	393
I.	La tentativa fracasada (Fehlgeschlagen) .....	394
II.	La tentativa que alcanza su objetivo .....	397
III.	El desistimiento como tarea en la tentativa inacabada .....	398
IV.	El desistimiento como impedimento del resultado en la tentativa acabada .....	401

V.	La voluntariedad del desistimiento .....	405
1.	La teoría psicológica y normativa.....	405
2.	La insostenibilidad de la concepción psicológica.....	408
3.	Acerca de la fundamentación de la concepción normativa de la voluntariedad .....	410

### LA DELIMITACIÓN ENTRE TENTATIVA INIDÓNEA Y DELITO PUTATIVO

1.	La idea fundamental básica y el campo de delimitación problemático .....	413
2.	El ámbito no discutido .....	414
a)	Errores en los hechos no llevan (casi) nunca a un delito putativo.....	414
b)	La suposición de tipos no existentes como delito putativo.....	415
c)	El desconocimiento de causas de justificación y de otros obstáculos de punición como delito putativo .....	415
d)	La extensión desmesurada de los conceptos típicos como delito putativo.....	416
3.	El ámbito discutido: errores que perjudican a uno mismo en el campo previo al tipo.....	418
a)	La constelación de casos .....	418
b)	La teoría del efecto fundamentador de la tentativa del error en el campo previo .....	421
c)	La teoría de la impunidad de todos los errores autoinculpantes.....	424
d)	La teoría de la deducción a la inversa.....	425
e)	La acertada solución diferenciadora .....	430

f) Acerca de la jurisprudencia en el ámbito de los errores en el campo previo.....	433
--	-----

LAS FORMAS DE PARTICIPACIÓN EN EL DELITO:  
EL ESTADO ACTUAL DE LA DISCUSIÓN

I. Introducción.....	437
II. La jurisprudencia.....	438
1. La autoría inmediata.....	438
2. La autoría mediata.....	439
3. La coautoría.....	441
4. La inducción.....	442
5. La complicidad.....	443
III. La ciencia.....	443
1. Las cuestiones fundamentales de la delimitación entre autoría y participación.....	443
2. Cuestiones particulares.....	448

ACERCA DEL FUNDAMENTO PENAL  
DE LA PARTICIPACIÓN

I. Lo irrealizable de independizar plenamente el injusto de la participación.....	455
II. Elementos independientes, no accesorios del injusto de la participación.....	460
1. La participación punible presupone que el bien jurídico lesionado por el autor también está protegido frente al partícipe.....	462
2. La participación punible presupone que el partícipe tenga por sí mismo el dolo de realizar el tipo.....	465

3.	La participación punible presupone que el partícipe admita en su dolo también la realización de intenciones relacionadas con el bien jurídico.....	467
4.	La inducción punible presupone una incitación dirigida a un objetivo .....	470
5.	La complicidad presupone una referencia delictiva de sentido .....	472
III.	El ataque al bien jurídico y la imputación objetiva.....	475

### DIRECCIÓN DE LA ORGANIZACIÓN COMO AUTORÍA MEDIATA

I.	Introducción.....	479
II.	El rechazo de la coautoría .....	482
III.	El rechazo de la instigación.....	484
IV.	La fundamentación de la autoría mediata en los casos de dominio de la organización .....	486
V.	Los presupuestos del dominio de la organización .....	488
	1. Poder de mando .....	488
	2. El apartamiento del Derecho del aparato de poder.....	489
	3. La fungibilidad de los ejecutores directos .....	490
	4. La esencialmente elevada disponibilidad al hecho del ejecutor.....	493
VI.	Palabras finales .....	495

### ¿QUÉ ES LA COMPLICIDAD?

I.	La causalidad de la complicidad .....	497
	1. Nuestra propia opinión.....	497

2.	La fórmula jurisprudencial de la promoción .....	499
3.	La complicidad como delito de peligro.....	502
4.	La complicidad psíquica.....	504
II.	La complicidad como incremento causal del riesgo.....	510
III.	La complicidad como incremento causal del riesgo jurídicamente desaprobado. Acerca de la punibilidad de las «acciones cotidianas» .....	515
1.	El aportante conoce la resolución delictiva del autor .....	516
2.	El aportante solo cuenta con una conducta delictiva del autor.....	520

EL DESARROLLO DEL DERECHO PENAL  
EN EL SIGUIENTE SIGLO

I.	Circunstancias que dificultan un pronóstico.....	523
II.	Circunstancias que facilitan un pronóstico .....	524
III.	Cinco tesis.....	425
IV.	El Derecho penal todavía existirá dentro de cien años .....	526
1.	No será posible una supresión del Derecho penal.....	526
2.	Tampoco es de esperar una reducción de la criminalidad mediante controles sociales reforzados.....	528
V.	Sobre la europeización y la globalización del Derecho penal..	530
VI.	Se incrementará el número de disposiciones penales y de los atentados contra ellas.....	532
VII.	Pese a todo las penas serán más leves .....	533
VIII.	La pena será completada en el futuro por una variedad de otras reacciones a la conducta punible.....	536

1. Nuevas penas.....	536
2. Nuevas medidas de seguridad.....	537
3. Sanciones orientadas en la libre voluntad.....	539
4. Las sanciones contra entes colectivos.....	542
IX. Resumen .....	543