



## ÍNDICE

Nm. Pág.

Partes realizadas por cada traductor.....	
Prólogo a la versión española.....	
Prólogo a la edición alemana.....	
Índice (general) del tomo II.....	
Índice de abreviaturas .....	

### SECCIÓN 8ª – AUTORÍA Y PARTICIPACIÓN

§ 25. Autoría.....	
A. La tripartición de las formas de intervención delictiva (pluriper- sonal) .....	
B. Lo fundamental para la delimitación de autoría y participación .....	
I. El autor como figura central del acontecer de la acción.....	
II. La mezcolanza de la doctrina del dominio del hecho y la teoría subjetiva .....	
III. La teoría subjetiva en su forma original?.....	
IV. La “teoría normativa de la combinación” de la jurisprud. actual...	
V. El dominio del hecho como única característica o elemento de la autoría en los delitos comunes .....	
VI. Otras teorías delimitadoras.....	
1. La teoría subjetiva en la doctrina científica .....	
2. La teoría de la totalidad .....	
3. La diferenciación según la perentoriedad de la norma de conducta.....	
4. Otras concepciones recientes .....	
C. Delitos de dominio.....	
I. La autoría inmediata como dominio de la acción.....	
II. La autoría mediata como dominio de la voluntad.....	
1. El dominio de la voluntad en virtud de coacción .....	
2. El dominio de la voluntad en virtud de error.....	
a) El ejecutor actúa sin dolo .....	
b) El ejecutor actúa en error de prohibición.....	
c) El ejecutor yerra sobre los requisitos del estado de nece- sidad disculpante.....	
d) El ejecutor obra de manera plenamente delictiva.....	
aa) El engaño sobre la magnitud del injusto.....	

## Índice

Nm. Pág.

- bb) El engaño sobre circunstancias cualificantes .....
- cc) El engaño sobre la identidad de la víctima .....
- 3. El dominio de la voluntad en virtud de aparatos organizados de poder .....
- a) La idea básica de esta concepción .....
- b) La recepción de esta doctrina en la ciencia y en la jurisprudencia, en el extranjero y en el Derecho penal de gentes.....
- c) Objeciones al dominio de organización.....
- d) La apreciación de coautoría.....
- e) La apreciación de inducción.....
- f) La extensión del dominio de organización a las empresas .
- 4. El dominio de la voluntad en el caso de inimputables y sujetos con imputabilidad disminuida.....
- a) El sujeto incapaz de culpabilidad o inimputable que actúa como medio (en el hecho) .....
- b) El sujeto con imputabilidad considerablemente reducida o disminuida (o semiimputable) que actúa como medio (en el hecho) .....
- 5. ¿Dominio de la voluntad en el caso de instrumento doloso sin intención?.....
- 6. El error sobre condiciones del autor en la autoría mediata.
- a) La falta de conocimiento de circunstancias fundamentales de dominio del hecho .....
- b) La suposición errónea de circunstancias fundamentadoras de dominio del hecho.....
- 7. Exceso y cambio de objeto en sujetos que actúan como medio en el hecho (mediadores en el hecho) .....
- 8. Concepciones discrepantes.....
- a) *Stein* .....
- b) *M.-K. Meyer*.....
- c) *Renzikowski* .....
- d) *Köhler* .....
- e) *Schumann* .....
- f) *Heinrich* .....
- g) *Schild*
- III. La coautoría como dominio funcional del hecho .....
- 1. La estructura de la coautoría? .....
- 2. El plan común .....
- 3. La ejecución conjunta.....

## Índice

Nm. Pág.

a) La colaboración en la fase ejecutiva .....	
b) La esencialidad de la contribución al hecho en la fase ejecutiva.....	
4. La coautoría sucesiva.....	
5. Otras formas especiales de coautoría.....	
a) La coautoría aditiva.....	
b) La coautoría alternativa.....	
c) Características o elementos especiales de autor como re- quisito de la coautoría .....	
d) La coautoría parcial .....	
e) Coautoría en caso de inculpabilidad de un intervinien- te .....	
f) Coparticipación (o “participación en forma de coauto- ría”) .....	
g) Coautoría imprudente.....	
6. Concepciones discrepantes.....	
a) Derivaciones a partir de la teoría subjetiva de la partici- pación .....	
b) La doctrina de <i>Stein</i> de la graduación de las normas de conducta .....	
c) El dominio configurativo en <i>Jakobs y Derksen</i> .....	
d) La coautoría como “dominio positivo del hecho” en <i>Djaz</i> y <i>García Conlledo</i> .....	
e) La coautoría como inducción recíproca en <i>Puppe</i> .....	
f) La coautoría como problema de la Parte Especial en <i>Freund</i>	
g) La coautoría como “unión o comunidad de decisión” en <i>Heinrich</i> .....	
7. Autoría [y participación] yuxtapuesta (o paralela o accesoria)	
D. Delitos de infracción de deber .....	
I. Delitos de dominio y de infracción de deber .....	
II. La infracción del deber específico para el tipo referida al resul- tado como criterio de autoría.....	
III. El problema del instrumento doloso no cualificado .....	
IV. Las objeciones aducidas contra la admisión de delitos de in- fracción de deber .....	
E. Delitos de propia mano .....	
I. La teoría del tenor literal.....	
II. La teoría del movimiento corporal .....	
III. La opinión propia .....	

## Índice

Nm. Pág.

1. Delitos ligados a la conducta .....	
2. Delitos de Derecho penal de autor .....	
3. Delitos de infracción de deberes altamente personales.....	
IV. Acerca de la más reciente discusión sobre el carácter de propia mano .....	
<b>§ 26. Participación .....</b>	
A. Cuestiones fundamentales de la teoría de la participación.....	
I. El concepto de participación en el Derecho penal alemán .....	
1. La accesoriadad de la participación .....	
2. La accesoriadad limitada.....	
3. La exigencia de hecho principal doloso .....	
4. La exigencia de ataque autónomo al bien jurídico.....	
5. La participación como concepto “secundario” .....	
II. El fundamento del castigo de la participación.....	
1. La participación como ataque accesorio al bien jurídico .....	
2. La teoría pura de la causación.....	
3. La teoría de participación en la culpabilidad o en el injusto.....	
4. La solidarización con el injusto ajeno como fundamento del castigo de la participación .....	
5. La teoría de la causación orientada a la accesoriadad .....	
III. La accesoriadad limitada .....	
IV. La exigencia de hecho principal doloso.....	
V. La participación necesaria.....	
1. La impunidad de los intervinientes necesarios derivada del fundamento del castigo de la participación .....	
a) El interviniente necesario es titular del bien jurídico típicamente protegido .....	
b) El interviniente necesario se halla en una situación análoga al estado de necesidad .....	
2. La colaboración mínima típicamente necesaria .....	
3. La intervención de otro en la intervención necesaria .....	
B. Inducción.....	
I. Visión de conjunto .....	
1. La determinación al hecho (nm. 65–73)? .....	
2. La determinación mediante incitación (nm. 74–89) .....	
3. El concepto ‘de hecho’ (nm. 90–129) .....	
4. El dolo del inductor (nm. 130–166) .....	

## Índice

Nm. Pág.

5. Formas especiales de inducción (nm. 167–178) .....	
6. La pena de la inducción (nm. 179–182).....	
II. La determinación al hecho.....	
1. La opinión propia.....	
2. Pareceres semejantes y discrepantes .....	
III. La necesidad de determinar incitando <del>mediante incitación</del> .....	
IV. El hecho como objeto de la inducción .....	
1. La reversoducción o inducción a cambiar .....	
a) El cambio de autor.....	
b) El cambio de tipo .....	
c) El cambio de objeto del hecho?.....	
d) El cambio de móvil del hecho.....	
e) El cambio de modalidades del hecho.....	
2. El sobreacrecentamiento (inducción incrementada, a más) <del>grave</del> .....	
3. El exceso del autor .....	
a) El exceso doloso.....	
b) El exceso no doloso .....	
aa) La admisión de inducción intentada .....	
bb) La admisión de inducción a la tentativa .....	
cc) La admisión de inducción al hecho consumado.....	
dd) Soluciones diferenciadoras.....	
V. El dolo del inductor .....	
1. El dolo dirigido a la resolución al hecho .....	
2. El dolo dirigido al hecho .....	
a) La determinación o precisión del dolo del inductor .....	
b) La lesión del bien jurídico como objeto del dolo.....	
aa) Delitos de peligro abstracto .....	
bb) Delitos de preparación y delitos de emprendimiento, elevados a tipos autónomos.....	
cc) Tipos con elementos de intención referidos al bien jurídico .....	
VI. Formas especiales de inducción .....	
1. La inducción a delitos cualificados por el resultado.....	
2. La inducción a delitos de infracción de deber y a delitos ....	
3. La inducción a delitos de omisión .....	
4. Unidad y pluralidad en la inducción .....	
5. Autoría y participación en la inducción.....	

## Índice

Nm. Pág.

a) Coinducción.....	
b) Inducción mediata.....	
c) Inducción en cadena .....	
d) Complicidad o cooperación en la inducción e inducción a la cooperación .....	
VII. La pena del inductor.....	
C. La complicidad o cooperación.....	
I. La causalidad de la cooperación o complicidad.....	
1. La opinión propia.....	
2. La fórmula del fomento o favorecimiento usada por la .....	
3. La complicidad o cooperación como delito de peligro.....	
4. La cooperación o complicidad como solidarización.....	
5. La complicidad o cooperación psíquica .....	
II. La complicidad o cooperación como incremento causal del riesgo.....	
III. La cooperación o complicidad como incremento causal del riesgo jurídicamente desaprobado. Acerca de la punibilidad de las “acciones cotidianas” .....	
1. El colaborador conoce la resolución delictiva del autor.....	
2. El colaborador únicamente cuenta con una conducta delictiva del autor .....	
3. La jurisprudencia.....	
IV. El momento de la complicidad o cooperación .....	
V. El dolo del cómplice. El exceso del autor .....	
VI. Formas especiales de complicidad o cooperación .....	
VII. La pena del cómplice o cooperador .....	
<b>§ 27. Elementos personales especiales. Relajamiento de la accesori- dad y responsabilidad del representante.....</b>	
A. La regulación de la accesori- dad de los §§ 28 y 29.....	
I. El sentido de las disposiciones legales.....	
II. La relación recíproca entre los §§ 28 y 29.....	
III. El § 28 y el fundamento del castigo de la participación .....	
IV. ¿Qué son los “elementos personales especiales”?.....	
1. Elementos personales.....	
a) El concepto de elemento.....	
b) La delimitación respecto de los elementos objetivos .....	
2. Elementos personales especiales .....	

## Índice

Nm. Pág.

a)	La distinción entre elementos referidos al hecho y referidos al sujeto .....
b)	Los elementos personales especiales como elementos no referidos al bien jurídico.....
c)	La solución unitaria de <i>Schünemann</i> .....
d)	La teoría de <i>Herzberg</i> de la exclusión de los elementos meramente perfiladores del delito del ámbito de aplicación del § 28 .....
e)	La opinión propia: elementos relevantes para la punibilidad más allá del injusto y elementos cualificados de deber como elementos personales especiales .....
f)	La delimitación en concreto .....
aa)	Elementos personales especiales fundadores de la punición según el § 28 I.....
bb)	Elementos agravantes, atenuantes y excluyentes de la punición según el § 28 II .....
V.	La aplicación del § 28 en casos especiales .....
1.	El § 28 en la inducción intentada.....
2.	¿Aplicabilidad de los §§ 28, 29 a la participación en el delito cualificado por el resultado?.....
VI.	La pena según el § 28.....
B.	La responsabilidad del órgano y del representante del § 14.....
I.	Finalidad y trasfondo del precepto.....
II.	Sobre la valoración político-jurídica del § 14.....
1.	§ 14 y “punto de vista fáctico” .....
2.	El § 14 y la responsabilidad del representante conforme al ap. 2 .....
3.	El § 14 y el fundamento jurídico de su extensión de la punibilidad .....
4.	El § 14 y el concepto de elementos personales especiales....
III.	El § 14 como expresión de la asunción de deberes .....
IV.	La punibilidad del actuar por otro como resultado de una interpretación del tipo independiente del § 14 .....
V.	Sobre la posibilidad de recurrir al § 14 en detalle .....
VI.	El representante según el § 14 I.....
1.	Órganos y miembros de los órganos conforme al § 14 I n.º. 1 .....
2.	Socios con derecho a representación conforme al § 14 I n.º. 2 .....
3.	Representantes legales según el § 14 I n.º. 3 .....

## Índice

Nm. Pág.

4. El actuar “como” órgano, socio, representante .....	
a) El actuar por el representado.....	
b) El actuar “como” órgano, etc. en la omisión de varios....	
VII. Los encargados según el § 14 II .....	
1. El encargo de dirigir o dirigir parcialmente un establecimiento o empresa.....	
2. La encomienda expresa de asumir bajo responsabilidad propia tareas de la empresa .....	
3. La actuación conforme al encargo por una entidad que asume tareas de la Administración pública.....	
4. La actuación “por razón del encargo” .....	
VIII. La responsabilidad subsistente del representado, del propietario de la empresa o del director de la entidad .....	
IX. Relaciones fácticas de representación .....	
<b>§ 28. Fases previas de la intervención delictiva pluripersonal.....</b>	
I. La ubicación sistemática del § 30.....	
II. Sobre la finalidad legislativa y la justificación político-jurídica del precepto.....	
III. La inducción intentada (§ 30 I) .....	
1. Formas de aparición o manifestaciones de la inducción intentada.....	
2. Los presupuestos objetivos de la inducción intentada.....	
3. Los presupuestos subjetivos de la inducción intentada .....	
a) La “seriedad” de la tentativa de inducción.....	
b) La delimitación de inducción intentada y autoría mediata intentada (o preparada) .....	
c) Concreción del dolo del inductor, inducción a un cambio de planes, inducción a algo más grave o incrementada y exceso del autor.....	
d) La tentativa inidónea de inducción .....	
e) El error en la tentativa de inducción .....	
4. Cualidad del delito y elementos personales especiales.....	
5. Cuestiones de participación en el § 30 I.....	
a) La inducción en cadena intentada .....	
b) La inducción a la inducción intentada.....	
c) La cooperación o complicidad en una inducción intentada punible conforme al § 30 I.....	
d) Inducción y complicidad en la cooperación o complicidad intentada .....	
6. Concursos.....	



## Índice

Nm. Pág.

IV. La conspiración (§ 30 II) .....	
1. El acuerdo de voluntades de los intervinientes .....	
2. La intervención pluripersonal aparente .....	
3. Vicios o defectos de voluntad en la conspiración.....	
4. Los requisitos de concreción en la conspiración .....	
5. La conspiración inidónea .....	
6. La conspiración alternativa.....	
7. La conspiración como fase previa de la coautoría .....	
8. Conspiración y elementos personales especiales.....	
9. Participación en la conspiración para el delito .....	
10 La conspiración intentada .....	
11. Problemas concursales en la conspiración .....	
a) La subsidiariedad respecto del hecho intentado y consumado .....	
b) La relación del § 30 II con otras fases previas de la intervención delictiva pluripersonal .....	
12. La elección del marco de pena en el § 30 II.....	
V. El declararse dispuesto.....	
1. Las dos manifestaciones o formas de aparición del declararse dispuesto .....	
2. La aceptación o admisión de una incitación o provocación.....	
3. El ofrecerse .....	
a) El ofrecerse propio como inducción en cadena intentada.....	
b) El ofrecerse impropio .....	
c) ¿Debe el declararse dispuesto dirigirse al destinatario en forma de ofrecerse propio? .....	
d) Problemas concursales en el ofrecerse .....	
VI. La aceptación de un ofrecimiento (§ 30 II) .....	
1. La aceptación del ofrecimiento como inducción intentada.	
2. ¿La aceptación de un ofrecimiento como complicidad psíquica intentada?.....	
3. ¿Es también punible la aceptación de un ofrecimiento que no iba en serio?.....	
4. Problemas concursales y de error en la aceptación de un ofrecimiento .....	
VII. El desistimiento de la intervención pluripersonal intentada (§ 31).....	

## Índice

Nm. Pág.

1. Adscripción sistemática y ámbito de aplicación del precepto.....
2. El desistimiento de la inducción intentada (§ 31 I n.º. 1).....
  - a) Los tres casos de “cesar o dejarlo” en la tentativa de inducción .....
  - b) ¿El “peligro de que el otro cometa el hecho” presupone la resolución de éste a cometer el hecho?.....
  - c) ¿El “peligro de que el otro cometa el hecho” ha de determinarse objetiva o subjetivamente?.....
  - d) ¿El peligro que ha de evitarse debe haber sido causado por el propio inductor? .....
  - e) La restricción del § 31 I a actos preparatorios .....
3. El desistimiento del declararse dispuesto (§ 31 I n.º. 2).....
4. El desistimiento de la conspiración (§ 31 I n.º. 3) .....

  - a) La necesidad de impedir el hecho.....
  - b) Formas de impedir el hecho .....
  - c) Ejecución del hecho a pesar la suposición (del que se retira) de que impide el hecho .....
  - d) La ejecución del hecho de otra forma o con otros compañeros .....

5. El desistimiento de la aceptación de un ofrecimiento (§ 31 n.º. 3).....
6. El esfuerzo voluntario y serio (§ 31 II).....
  - a) Las dos variantes del § 31 II.....
  - b) El esfuerzo voluntario y serio .....

### SECCIÓN 9.ª – LA TEORÍA DE LA TENTATIVA

- § 29. La tentativa**.....
- A. Definición y fundamento de la punición de la tentativa .....
    - I. El concepto de tentativa .....
    - II. El fundamento de la punición de la tentativa .....
      1. La tentativa como puesta en peligro próxima al tipo o infracción de la norma próxima a la realización típica y que perturba el Derecho (teoría de la unión).....
      2. Las teorías objetivas de la tentativa.....
      3. La teoría subjetiva de la tentativa .....
      4. La teoría de la impresión .....
      5. Nuevos esfuerzos para restringir la punibilidad de la tentativa .....

## Índice

Nm. Pág.

- B. La decisión o resolución de actuar (de realizar el hecho).....
  - I. La decisión de actuar (de realizar el hecho) como elemento subjetivo del delito .....
  - II. Decisión de actuar incondicionada y condicionada .....
- C. Preparación y tentativa .....
- I. El comienzo de la ejecución en la tentativa inacabada del autor directo individual .....
- 1. Imposibilidad de deducción a partir de las teorías sobre el fundamento de la punición de la tentativa.....
- 2. La proximidad al tipo como criterio guía para determinar el comienzo de la tentativa .....
- 3. ¿Determinación de la tentativa como cuestión de interpretación del tipo? .....
- 4. ¿La realización parcial del tipo como criterio más seguro para la tentativa?.....
- 5. Fórmulas de delimitación .....
- 6. Crítica de las fórmulas de delimitación .....
- 7. La teoría de los actos parciales, concretada.....
- 8. Grupos de casos problemáticos .....
- a) Los casos de aproximación.....
- b) Los casos de estar al acecho y de espera.....
- c) Los casos de prueba y examen .....
- d) Los casos de reducción de la protección.....
- e) Casos de abuso .....
- f) Cualificaciones y supuestos agravados .....
- 9. Actos preparatorios prototípicos .....
- a) Obtención y posesión de armas e instrumentos del delito, así como producción de condiciones decisivas para el delito .....
- b) La búsqueda del lugar de comisión del delito y la permanencia (aún) discreta en el mismo .....
- c) El reconocimiento y la creación de la ocasión para la comisión del delito .....
- 10. Otros puntos de vista en la doctrina moderna .....
- a) La teoría de la totalidad de *Schmidhäuser*.....
- b) La teoría de la inequívocidad de *Jürgen Meyer*.....
- c) La optimización de la protección del bien jurídico, según *Kratzsch* .....
- d) El “tener en un puño” el bien jurídico atacado, según *Zazyck*.....
- e) El riesgo inadecuado al rol, según *Vehling*.....

## Índice

Nm. Pág.

- II. El comienzo de la ejecución en la tentativa acabada del autor directo unipersonal.....
  - 1. Las diversas opiniones en pugna.....
    - a) La entrada de la víctima en el ámbito de actuación del método delictivo como comienzo de la tentativa.....
    - b) La finalización de la acción del autor como comienzo de la tentativa.....
    - c) “Salida de la propia esfera de dominio” e  $\bar{\gamma}$  “inmediata puesta en peligro” como criterios alternativos para la determinación de la tentativa.....
  - 2. Una fundamentación más profunda de la fórmula alternativa.....
    - a) Discusión con la teoría que sostiene la entrada de la víctima en el ámbito de actuación del instrumento del delito como momento decisivo.....
    - b) Discusión con la teoría de la finalización de la acción del autor como momento decisivo.....
  - 3. La jurisprudencia del BGH.....
- III. El comienzo de la ejecución en la tentativa del autor mediato .
  - 1. Las diversas opiniones en pugna.....
    - a) El inicio de la intermediación delictiva como comienzo de la tentativa (solución unificadora).....
    - b) La influencia en el intermediario como comienzo de la tentativa (teoría de la influencia, solución individualizadora).....
    - c) La “salida del acontecimiento del ámbito de dominio del autor mediato” como criterio para el comienzo de la tentativa (solución individualizadora modificada).....
    - d) La determinación diferenciada del comienzo de la tentativa con intermediario no doloso y doloso (teoría de la diferenciación).....
    - e) El recurso a las reglas aplicables a la tentativa inacabada (teoría generalizadora).....
    - f) Evolución de la jurisprudencia.....
      - aa) El RG.....
      - bb) El BGH.....
  - 2. Fundamentación de la solución individualizadora modificada.....
    - a) La salida del ámbito de dominio del autor mediato como criterio decisivo de delimitación.....
    - b) La solución unificadora.....

## Índice

Nm. Pág.

c) La solución individualizadora .....	
d) La teoría de la diferenciación .....	
e) La teoría generalizadora.....	
IV. El comienzo de la ejecución en la tentativa omisiva .....	
1. Delitos impropios de omisión.....	
a) La salida del ámbito de dominio del omitente y la puesta en peligro inmediata como criterios alternativos para la delimitación de la tentativa .....	
b) La teoría de la primera intervención posible.....	
c) La teoría de la última intervención posible .....	
d) La fundamentación basada exclusivamente en la puesta en peligro inmediata.....	
e) La delimitación en la jurisprudencia.....	
2. Delitos de omisión propia.....	
V. El comienzo de la tentativa en la tentativa del coautor .....	
1. La solución unificadora o conjunta .....	
2. La superioridad de la solución individualizadora .....	
a) Argumentos derivados de la teoría de la participación...	
b) Argumentos derivados de la teoría de la tentativa.....	
c) La teoría de atribución de la actividad y el argumento del azar.....	
d) La problemática de la tentativa inidónea en la coauto- ría .....	
e) Sobre la necesidad de restringir la coautoría a las accio- nes ejecutivas .....	
D. Casos especiales de tentativa .....	
I. La tentativa en los delitos cualificados por el resultado .....	
1. Dos grupos de casos distintos .....	
2. La cualificación por el resultado en grado de tentativa.....	
3. La tentativa cualificada por el resultado .....	
II. La tentativa en la preparación y en los delitos de emprendi- miento .....	
1. La tentativa de actos preparatorios. ....	
a) Los actos preparatorios no regulados de forma indepen- diente .....	
b) Los actos preparatorios regulados de forma indepen- diente .....	
2. Tentativa en los delitos de emprendimiento.....	
E. Tentativa inidónea y delito putativo .....	

## Índice

Nm. Pág.

- I. Las manifestaciones o formas de aparición de la tentativa inidónea
  - 1. La tentativa sobre un objeto inidóneo .....
  - 2. La tentativa con medios inidóneos.....
  - 3. La tentativa con medios inidóneos sobre un objeto inidóneo..
  - 4. La tentativa de un sujeto inidóneo.....
    - a) Casos indiscutidos.....
    - b) Casos polémico.....
- II. La tentativa derivada de una tosca o burda (completa) falta de comprensión.....
- III. La tentativa supersticiosa .....
- IV. La tentativa omisiva inidónea .....
- V. Delimitación entre la tentativa inidónea y el delito putativo ....
  - 1. Un principio sencillo y una delimitación dificultosa .....
  - a) Los errores sobre los hechos no dan lugar (casi) nunca a delito putativo. ....
  - b) La creencia en la existencia de un tipo penal inexistente como delito putativo .....
  - c) El desconocimiento de causas de justificación y de otras exenciones de pena como delito putativo.....
  - d) La ampliación excesiva de los conceptos empleados en los tipos penales como delito putativo.....
  - 3. Casos polémicos: errores autoinculpantes en el ámbito pre-típico (antesala o campo previo al tipo) .....
  - a) Grupos de casos.....
    - aa) Ajenidad.....
    - bb) Perjuicio patrimonial .....
    - cc) Competencia.....
    - dd) El hecho previo en la obstrucción a la justicia o encubrimiento .....
    - ee) La obligación tributaria .....
  - b) Teoría del efecto fundamentador de los errores pre-típicos (en la antesala o campo previo al tipo) sobre la tentativa .....
  - c) Teoría de la impunidad de todos los errores de Derecho autoinculpantes.....
  - d) La teoría del argumento *a contrario* .....
  - e) Solución diferenciadora correcta .....
  - f) La jurisprudencia relativa a los errores pre-típicos (en la antesala o campo previo al tipo) .....

§ 30. El desistimiento de la tentativa .....	
A. Ratio y ubicación sistemática del desistimiento liberador de pena ..	
I. El fundamento jurídico de la exención .....	
1. Regulación legal y planteamiento del problema.....	
2. La teoría de los fines de la pena .....	
3. Las teorías jurídicas .....	
4. La teoría del puente de plata.....	
5. Las teorías de la gracia o indulgencia o del premio.....	
6. La teoría del cumplimiento o saldo de la deuda o culpa .....	
II. La ubicación sistemática del desistimiento liberador de pena...	
B. Incapacidad para desistir y desistimiento .....	
I. Concepción básica del desistimiento .....	
II. La tentativa que ha alcanzado su objetivo como supuesto de incapacidad para desistir .....	
1. Resoluciones decisivas de la jurisprudencia .....	
a) BGH, 1. Senat (Senado o Sala 1. <sup>a</sup> ), NJW 1984, 1693.....	
b) BGH, 1. Senat (Sala 1. <sup>a</sup> ), NStZ 1989, 317.....	
c) BGH, 1. Senat (Sala 1. <sup>a</sup> ), NStZ 1990, 30 .....	
d) BGH, 2. Senat (Sala 2. <sup>a</sup> ), NStZ 1990, 77 .....	
e) BGH, 5. Senat (Sala 5. <sup>a</sup> ), NJW 1991, 1189.....	
f) BGH, 1. Senat (Sala 1. <sup>a</sup> ), NStZ 1993, 280 (auto de remisión); BGH, Großer Senat (Gran Sala), BGHSt 39, 221..	
g) BGH, 5. Senat (Sala 5. <sup>a</sup> ), NStZ 1994, 493.....	
2. La ausencia de desistimiento en todos los casos de obtención de las finalidades .....	
3. Los argumentos en contra y su refutación.....	
III. La tentativa fracasada como supuesto de incapacidad para desistir .....	
1. Concepto y fundamento teleológico de la tentativa fracasada .....	
2. Delimitación entre la tentativa fracasada y la tentativa inidónea .....	
3. Desarrollo y situación actual de la teoría de la tentativa fracasada .....	
4. Grupos de casos de tentativa fracasada .....	
a) Imposibilidad para completar el tipo .....	
b) La identidad del objeto material de la acción no se corresponde con el plan delictivo.....	

## Índice

Nm. Pág.

- c) El objeto material queda por debajo de las expectativas del autor .....
- d) No existe fracaso en los supuestos de desviación en las modalidades del hecho, en los de desaparición de motivos y en los de actos ejecutivos susceptibles de repetición .....
- aa) Las modalidades del hecho se desvían del plan delictivo .....
- bb) La desaparición de los motivos.....
- cc) El acto ejecutivo susceptible de repetición.....
- IV. La producción de un resultado objetiva y subjetivamente imputable como supuesto de incapacidad para desistir.....
- 1. El riesgo de producción del resultado antes de la finalización de la tentativa .....
- 2. El riesgo de producción del resultado después de la finalización de la tentativa .....
- 3. El riesgo de producción del resultado en los delitos de omisión impropia. ....
- a) Opiniones doctrinales .....
- b) La jurisprudencia sobre el desistimiento en la tentativa omisiva .....
- V. La renuncia o abandono como forma de desistimiento en la tentativa inacabada.....
- 1. Renunciar o abandonar .....
- 2. La delimitación entre la tentativa inacabada y la acabada....
- 3. El desistimiento de acciones ejecutivas que aún no han tenido éxito pero que son susceptibles de repetirse, con vistas a producir resultado .....
- a) La teoría del plan delictivo.....
- b) La teoría del acto individual.....
- c) La teoría de la perspectiva global .....
- d) Soluciones intermedias.....
- e) La teoría modificada de la perspectiva global como solución preferible.....
- aa) Fundamentos de mi concepción .....
- bb) Discusión de otras interpretaciones divergentes.....
- VI. La evitación de la consumación como desistimiento en la tentativa acabada.....
- 1. Introducción .....
- 2. La evitación en la jurisprudencia moderna .....



## Índice

Nm. Pág.

a) La teoría de la apertura de oportunidades .....	
b) La teoría de la actuación óptima .....	
3. Argumentos en favor de la teoría de la apertura de oportu- nidades .....	
a) El argumento del tenor literal .....	
b) El argumento de la protección de la víctima. ....	
c) El argumento derivado de la imputación objetiva.....	
4. Argumentos en favor de la teoría de la actuación óptima....	
a) El argumento del dolo eventual.....	
b) El ejemplo de la tentativa inidónea .....	
c) El argumento de la omisión .....	
5. La teoría de la diferenciación como solución más correcta.	
a) Evitación de propia mano del resultado .....	
b) Evitación del resultado mediante actuaciones de terce- ros.....	
c) Grupos de casos de evitación del resultado mediante ac- tuacionesde terceros .....	
VII. El esfuerzo voluntario y serio en un desistimiento sin efecto ....	
1. Razón de ser y origen del precepto.....	
2. Esforzarse .....	
3. La seriedad del esfuerzo.....	
4. El desistimiento en caso de producción no imputable del resultado.....	
VIII.El desistimiento de un delito cualificado por el resultado .....	
1. Jurisprudencia y doctrina dominante: el desistimiento es posible .....	
2. La opinión minoritaria: se excluye el desistimiento .....	
3. Preferencia por la opinión minoritaria.....	
4. Relevancia práctica de este grupo de casos .....	
IX. El desistimiento parcial.....	
X. El desistimiento en los supuestos de intervención de varios su- jetos .....	
1. Visión de conjunto .....	
2. Sujetos afectados por el § 24 II.....	
3. El “desistimiento” en la fase preparatoria.....	
4. No existe desistimiento cuando una aportación de un inter- viniente produce efecto hasta la fase de consumación .....	
5. Las posibilidades de desistimiento excluyente de la pena....	
a) Agravación de la punición en el Derecho vigente.....	

## Índice

Nm. Pág.

b) La evitación .....	
c) El esfuerzo voluntario y serio .....	
6. Desistimiento excluyente de la pena en la ejecución de un hecho distinto .....	
C. La voluntariedad del desistimiento .....	
I. Teorías psicológicas y normativas .....	
II. La insostenibilidad del enfoque psicológico .....	
1. La incompatibilidad de la teoría psicológica con la <i>ratio</i> del privilegio del desistimiento .....	
2. La impracticabilidad de la teoría psicológica .....	
III. Sobre la fundamentación de la concepción normativa de la voluntariedad .....	
1. El retorno a la senda del Derecho por la renuncia al delito contraria al plan o impidiendo el resultado .....	
2. Grupos de casos de desistimiento voluntario .....	
a) El autor desiste por motivos internos .....	
b) El autor se ve impulsado al desistimiento por circunstancias externas, que no aumentan en nada, o sólo de forma insignificante, el riesgo de fracaso o de posterior punición .....	
3. Grupos de casos de desistimiento involuntario .....	
a) El temor, basado en una modificación de las circunstancias externas, de que la consumación del hecho podría resultar impedida .....	
b) El temor, basado en una modificación de las circunstancias externas, de ser detenido y castigado tras la consumación del hecho, o de ser privado del botín .....	
c) El autor desiste a causa de otras complicaciones .....	
d) El autor desiste a causa de la inesperada amenaza de consecuencias secundarias .....	
e) El autor desiste porque desaparece su motivo del delito .....	
4. La objeción del tenor literal .....	
5. La objeción del fracaso de la teoría de los fines de la pena en caso de reserva o de intención de una repetición posterior .....	
6. La objeción del fracaso de la teoría de los fines de la pena en el caso de cambio de delito .....	
7. Hecho y plan del hecho en la teoría del desistimiento .....	
IV. Otras opiniones sobre la voluntariedad .....	
1. La fórmula de <i>Frank</i> .....	

## Índice

Nm. Pág.

2. La distinción entre motivos autónomos y heterónomos.....
3. El criterio de los intereses, de *Schmidhäuser*.....
4. La propuesta de *Herzberg* del apoyo en el Derecho civil.....
5. La propuesta de *Jäger* del apoyo en la autoría mediata.....

### SECCIÓN 10ª. EL DELITO DE OMISIÓN

#### § 31. El delito de omisión en general y sus divergencias respecto del delito comisivo o de comisión.....

- I. Introducción .....
- II. La omisión .....

  1. La expectativa de acción .....
  2. La capacidad individual de acción .....

- III. Omisión propia e impropia .....

  1. La distinción básica o de principio .....
  2. La “igualdad a la comisión” como criterio de delimitación?
  3. No emprendimiento de una acción y no evitación del resultado como elementos o características de la omisión propia e impropia.....
  4. Tipos omisivos escritos y no escritos como criterios del carácter propio o impropio .....
  5. La infracción de una norma de prohibición o de mandato como criterio de distinción.....
  6. La importancia práctica de la distinción.....

- IV. Omisión y *nullum crimen sine lege* .....
- V. La causalidad en la omisión.....
  1. ¿Hay causalidad en la omisión? .....
    - a) ¿Omisión como fuerza operativa?.....
    - b) La omisión como condición conforme a las leyes (naturales) .....  2. La constatación de la causalidad de la omisión en la jurisprudencia .....
  3. ¿Basta ya para la imputación del resultado con que la actuación requerida hubiera disminuido el riesgo de producción del resultado?.....
    - a) La jurisprudencia .....
    - b) El estado de la discusión en la doctrina .....
    - c) La solución diferenciadora .....

## Índice

Nm. Pág.

4. La causalidad de la omisión cuando la actuación requerida habría conducido a la evitación del resultado sólo a través de la conducta libre y responsable de un tercero .....	
5. La causalidad de la omisión en caso de decisiones colegiadas.....	
VI. La delimitación de comisión y omisión .....	
1. Necesidad y significado de la delimitación .....	
2. La delimitación en formas de conducta ambivalentes.....	
3. La falta de importancia del hacer no causal para la delimitación.....	
4. Formas de conducta con inexistente o escaso empleo de energía .....	
5. La sucesión de formas de conducta .....	
6. Omisión u omitir por hacer .....	
a) La participación activa en el delito omisivo .....	
b) La <i>omissio libera in causa</i> .....	
c) El intento interrumpido de cumplir el mandato.....	
d) La interrupción técnica del tratamiento .....	
VII. Autoría y cooperación o complicidad por omisión?.....	
1. La delimitación entre autoría y cooperación por omisión ...	
a) La transmisión o traspaso a la omisión de las reglas válidas para delitos comisivos.....	
aa) La jurisprudencia?.....	
bb) La inidoneidad de los criterios empleados por la jurisprudencia.....	
b) La concepción propia: El omitente es autor siempre que cumpla los criterios de equivalencia y los demás presupuestos o requisitos del tipo (teoría del delito de infracción de deber) .....	
c) La teoría de la cooperación unitaria .....	
d) La distinción según la clase de posición de los deberes..	
e) La solución con ayuda de la cláusula de la correspondencia? .....	
f) Omisión de dificultamiento del hecho como cooperación .....	
2. Coautoría por omisión .....	
3. ¿Autoría mediata por omisión?.....	
VIII.El tipo en los delitos de omisión .....	
1. El tipo objetivo? .....	
a) La situación típica .....	

## Índice

Nm. Pág.

b) La no realización de la acción requerida .....	
c) La capacidad individual de acción.....	
d) La imputabilidad objetiva del resultado .....	
e) Posición de garante y correspondencia.....	
2. El tipo subjetivo .....	
a) El dolo.....	
b) La intención o ánimo y otros elementos subjetivos en los tipos de la parte especial .....	
c) La omisión imprudente? .....	
IX. La antijuridicidad en delitos omisivos .....	
X. La culpabilidad en delitos omisivos .....	
1. El error de prohibición en las omisiones.....	
2. La inexigibilidad en las omisiones?.....	
a) La jurisprudencia del RG .....	
b) La jurisprudencia de la postguerra.....	
c) El alcance limitado de la idea de la inexigibilidad .....	
d) La incardinación sistemática de la inexigibilidad.....	
XI. La posibilidad de atenuación de la pena conforme al § 13 II....	
<b>§ 32 La equiparación de la omisión con la comisión.....</b>	
A. El tener que responder .....	
I. Sobre la evolución histórica.....	
II. El rechazo de la teoría del deber jurídico formal .....	
III. El punto de partida correcto de la teoría bipartita (sobre todo de la concepción de Schünemann) .....	
IV. El dominio sobre el desamparo del bien jurídico (posición de garante de protección o custodia) .....	
1. Relaciones de protección familiares o análogas a las familiares] .....	
a) La relación de los padres respecto de sus hijos.....	
b) Otras relaciones de parentesco .....	
c) Matrimonio y relaciones de pareja análogas al matrimonio .....	
2. La asunción de otras funciones de protección .....	
3. Posiciones de protección basadas en posiciones orgánicas y en deberes de los titulares de un cargo.....	
a) en referencia a derechos privados y soberanos del Estado .....	
b) en especial en la persecución del delito.....	

## Índice

Nm. Pág.

- c) en referencia a personas individuales, especialmente en la relación de la policía con ciudadanos amenazados por delitos.....
- d) en referencia a bienes jurídicos de la comunidad, ilustrado con el ejemplo de la protección de las aguas.....
- V. El dominio sobre el foco del peligro (posición de garante de vigilancia o aseguramiento) .....
- 1. El deber de vigilancia de cosas peligrosas en el propio ámbito de dominio .....
- 2. El deber de asegurar (dar seguridad) a la comunidad ante hechos .....
- antijurídicos de terceros.....
- a) El principio de la autorresponsabilidad .....
- b) La nula o limitada responsabilidad de la persona que ha de ser vigilada .....
- c) Posiciones de garantía basadas en relaciones de supraordinación en relación con la actuación de personas responsables .....
- 3. El deber de evitar el resultado basado en el actuar precedente (ingerencia) .....
- a) Sobre la posibilidad de una posición de garante por ingerencia .....
- b) Restricciones de la posición de garante por ingerencia..
- aa) El principio o punto de partida: la acción previa ha de ser objetivamente imputable al causante.....
- bb) No hay posición de garante si la acción previa se mantiene dentro del riesgo permitido? .....
- cc) No hay posición de garante si el peligro provocado por la acción previa reside exclusivamente en el ámbito de responsabilidad del sujeto puesto en peligro? .....
- dd) No hay posición de garante si la creación del peligro está justificada por legítima defensa.....
- ee) Afirmación de una posición de garante si la acción precedente está justificada por estado de necesidad...
- ff) Afirmación de una posición de garante si, en caso de una acción previa justificada con efecto permanente, posteriormente desaparecen los presupuestos de la justificación .....
- gg) Omisión precedente que infringe el deber de garante ...
- hh) ¿Fundamentan los hechos dolosos dirigidos al resultado un deber de garante de evitar el resultado? .....

## Índice

Nm. Pág.

VI. La responsabilidad penal por el producto .....	
1. ¿Posiciones de garante por (derivadas de) actuar precedente? .....	
2. ¿Posiciones de garante por conducta previa con incremento de riesgo? .....	
3. ¿Posición de garante por ley?.....	
4. ¿Posición de garante por deber de supervisión o vigilancia y control? .....	
5. ¿Posición de garante por asunción de una función de protección? .....	
6. La competencia dentro de la empresa para revocar y advertir o avisar .....	
B. La cláusula de la correspondencia?.....	
I. Sobre la evolución legislativa .....	
II. El actual estado de opinión .....	
III. No existe valoración global ni doble función de la cláusula de la correspondencia.....	
IV. No necesidad de la cláusula de la correspondencia para producir una equivalencia general de las modalidades.....	
V. La limitación de la cláusula de la correspondencia a elementos-qualificadores relativos al autor comisivo .....	

### SECCIÓN 11.<sup>a</sup>. CONCURSOS

§ 33. Concursos.....	
I. Introducción.....	
II. Unidad de acción y pluralidad de acciones.....	
1. Concepto y manifestaciones de la unidad de acción .....	
2. La acción en sentido natural .....	
3. La unidad típica de acción.....	
4. La unidad natural de acción .....	
a) La realización iterativa del tipo.....	
b) La realización sucesiva del tipo .....	
c) ¿Unidad de acción en caso de realización de distintos tipos? .....	
5. Unidad de acción y pluralidad de acciones en la omisión?..	
6. La unidad de acción en los delitos imprudentes.....	
III. La unidad de hecho (concurso ideal) .....	
1. La estructura básica del concurso ideal .....	

## Índice

Nm. Pág.

2. La identidad total de la acción ejecutiva o de ejecución .....
3. La identidad parcial de las acciones ejecutivas o de ejecución.....
4. La coincidencia de delitos de estado y permanentes.....
5. El efecto abrazadera del tercer delito .....
6. El tratamiento jurídico del concurso ideal .....
- IV. La pluralidad de hechos (concurso real) .....
1. ¿Qué es concurso real?? .....
2. ¿Con arreglo a qué principios se forma la pena en caso de concurso real? .....
- a) Principio de asperación y principio de acumulación .....
- b) Pluralidad de penas privativas de libertad.....
- c) Pluralidad de penas de multa.....
- d) Pena privativa de libertad (de prisión) y de multa en caso de distintos hechos .....
- e) Pena privativa de libertad (de prisión) y de multa en el mismo hecho .....
- f) Pena privativa de libertad (de prisión) y penas accesorias, consecuencias accesorias y medidas.....
3. La formación de la pena conjunta o global.....
- a) La fijación o asignación de las penas particulares .....
- b) La determinación de la pena de arranque o base de partida .....
- c) La agravación conforme al principio de asperación .....
4. La posterior formación de la pena conjunta o global.....
- a) La comisión antes de la condena anterior .....
- b) La pena anterior aún no puede estar extinguida?.....
- c) La sentencia anterior ha de ser firme.....
- d) La formación de la posterior pena conjunta o global .....
- e) La posterior formación de la pena conjunta mediante decisión con arreglo al § 460 StPO.....
- V. El concurso de leyes (unidad de ley) .....
1. ¿Qué es concurso de leyes? .....
2. Especialidad .....
- a) Tipos cualificados y privilegiados.....
- b) Tipos compuestos o complejos .....
- c) Delitos con elementos de autor cualificantes.....
2. Subsidiariedad .....
- a) Subsidiariedad formal.....



## Índice

Nm. Pág.

b) Subsidiariedad material .....	
4. Consunción .....	
a) El típico hecho concomitante .....	
b) El hecho posterior impune .....	
5. El tratamiento jurídico del concurso de leyes .....	
a) La reaparición de la ley desplazada en caso de imposibilidad de punición por el tipo preferente .....	
b) La consideración del hecho posterior impune en la determinación o medición de la pena? .....	
c) La consideración de la pena mínima de la ley desplazada.....	
d) La posibilidad de una cooperación punible en la ley desplazada .....	
e) La ley desplazada puede acarrear penas accesorias, consecuencias accesorias y medidas (§ 11 I n.º 8) .....	
VI. La abandonada construcción de la acción continuada .....	
1. Sobre el tratamiento del delito continuado en la anterior jurisprudencia y doctrina? .....	
2. La crítica a la acción continuada.....	
3. La situación tras la decisión de la Gran Sala (Gran Senado) .....	
VII. Delitos colectivos y delitos masa .....	
1. El delito colectivo (delito conjunto) .....	
2. El delito masa.....	
<b>Índice analítico.....</b>	